

UNIVERSITY OF TORONTO



3 1761 01583235 5



Digitized by the Internet Archive  
in 2010 with funding from  
University of Toronto









Don Blas ... 805

Tulcan ...  
Buenos Aires

Antonio Larraz



Wate 25.

Antonio ...

De D<sup>n</sup> Antonio J<sup>e</sup>  
Lopez, y Brehucg, que Dio que mu  
y de libro romance curioso.

De  
Oscarpo J<sup>e</sup> L<sup>e</sup> Brehucg  
que Dio que mu. a.

Memoriafengas y  
notefalte Amre Exordiano



# INSTITUTA CIVIL , Y REAL,

EN DONDE CON LA MAYOR BREVEDAD  
se explican los §§. de Justiniano , y en su seguida  
los casos prácticos, segun Leyes Reales de España,  
muy util , y provechoso à los que desean  
el bien comun.

*AñADIDA EN ESTA SEGUNDA IMPRESSION.*

SU AUTOR

*EL D.<sup>R</sup> JOSEPH BERNI, ABOGADO  
de los Reales Consejos.*

DEDICASE

*A LA SOBERANA REYNA DE LOS CIELOS  
Maria Santissima con el titulo de Desamparados.*



CON PRIVILEGIO.

---

*En Valencia : Por Benito Monfort , junto al Hospital de los  
Estudiantes. Año 1760.*

*Se hallará en casa de Manuel Cabero , y Cortès , Mercader de Libros,  
calle de Campaneros.*



1713514

A LA REYNA DE LOS ANGELES MARIA  
Santísima , con el titulo de DESAMPARADOS , ve-  
nerada en su propia Capilla en esta Ciudad  
de Valencia.

SOBERANA REYNA.

SEñORA.



ON ingenuidad confieso , que la empreſſa de la  
preſente Obra , fue porque ſupieran en el mun-  
do , que havia Doctõr Berni , y al acabarla me  
encuentro tan trocado , y confundido (à cau-  
ſa de algunos aſuntos) que no ſè explicarme:  
y para ſalir de tal confuſion , apelo à vueſtra  
Soberania , eligiendõs por Proteçtora , ſuplican-

doos dos coſas: la primera , que intercedais para que los Prin-  
cipiantes hagan particular eſtudio de las Leyes Reales de Eſpa-  
ña , y que ſe quiten de la cabeza *pretender* , y *patrocinar* , haſta  
que eſtèn bien enterados del Real Derecho ( que es à lo que  
ſe dirige eſta Obra. ) Y la ſegunda , que me alcanceis los Do-  
nes de *Conſejo* , *Piedad* , y *Temor de Dios*. De *Conſejo* , para  
que abſtraido yo de *amor* , *odio* , è *interès* , ſepa recibir , y dar  
conſejos , conformes à razon , y juſticia. De *Piedad* , para que  
los pobres hallen igual conſuelo en mì , que el que logran con  
los Abogados buenos. Y de *Temor de Dios* , para que en quan-  
to *pienſe* , *hable* , y *obre* , tenga preſente los Novíſimos ; pues  
eſectuandõſe en mì el *In æternum non peccabis* del Ecleſiaſtico ,  
cumplirè con los Preceptos Divinos , y conſeguirè ( mediante los  
meritos de Chriſto , y vueſtros ) el fin para que fui criado.

Poſtrado à vueſtros Soberanos Pies,  
vueſtro mas humilde Eſclavo,

Doct. Joſeph Berni.

APROBACION, QUE DE ORDEN DEL REAL, Y SUPRE-  
mo Consejo de Castilla, dà Don Joaquin Ortì y Figuerola,  
Doctõr en ambos Derechos, Abogado de los Reales Consejos, de  
las Generalidades del Reyno de Valencia, y de su Ciudad Ca-  
pital, como à tal Compatrono de su Escuela Literaria, Exami-  
nador en el Claustro de Canones, y Leyes de la misma, Alu-  
mo de la Real Academia Matritense de la Historia, y Fiscal en  
el Tribunal de los Delegados de las tres Gracias de Valencia, y  
sus Partidos.

M. P. S.

DE orden de V. A. he visto, y con gran gusto mio lei-  
do, el Libro intitulado: *Instituta Civil, y Real*, su Au-  
tor el Doctõr en ambos Derechos Joseph Berni, Abogado  
de los Reales Consejos, es su fin explicar las Reales Leyes de  
España, al tenor, metodo, y orden, que guardaron por pre-  
cepto del Emperador Justiniano, Tribonio, Theofilo, y Doro-  
teo, à quienes aquel encargò el cuidado de la formacion de  
la Instituta: y si esta, por lo tocante al Derecho Comun, ha  
sido de tanta utilidad à los Principiantes de la Theorica, no  
pueden esperarse menos provechosas ventajas en esta para la  
Practica. Ya en el año 1735. se imprimiò en Madrid una In-  
stituta Hispana, con comentarios Practicos Theoricos, su Autor  
Don Antonio de Torres y Velasco, Cathedratico de la Insigne, y  
celeberrima Universidad de Salamanca: fue aquella Obra uno de  
los muchos testimonios, que dà Salamanca de los Literarios pro-  
gressos de sus Alumnos; y es la presente Real Instituta, repeti-  
do testimonio de los ingenios Valencianos. Pudiera esta por poste-  
rior parecer superflua, quando ya la luz publica goza de aque-  
lla; pero son (à lo que comprehendo) diferentes sin duda sus  
destinos. Don Antonio se entretuvo mucho en lo Theorico: el  
Doctõr Berni se entretiene mucho mas en lo Practico. Escribió  
aquel en el Idioma Latino, y en el Castellano escribe este. Ha-  
ce aquel una breve apunacion del Derecho Patrio; pero mani-  
fiesta su vasta erudicion en el mismo. Hace Berni poca pausa  
en el Derecho Comun; pero dando à entender su crecida erudi-  
cion en este. Con una, y con otra Obra logra el Publico plena  
instruccion de los Principiantes: estudiarà con gusto el que tenga  
por natural la Lengua Latina, y el que desee mas la Castellana,  
quien



quien desee mas Theorica, que Practica, quien quiera mas Practica, que Theorica. El gusto universal llenaràn entrambas Obras, pudiendonos justamente esperar merecer la de nuestro Autor los aplausos, que se le han dado à Don Antonio, y el publico deberà estar agradecido à entrambos Autores, que así se aplican en la comun enseñanza.

El metodo de comentar los Derechos Municipales al tenor de los libros del Derecho Comun, ha sido siempre aceptado de las Naciones, y Provincias. Executòlo en Alemania Irnerio, en el siglo 12. con su Formulario de Acciones. Siguiò esta idèa Odofredo en el siglo 13. y de alli à poco Guillermo Durando, Pileo, Tancredo, Rofredo, y Juan de Dios. En el siglo 14. lo hizo Dino Mugellano. En el siglo 15. Hermano de Vare, y Juan Pedro de Ferraria Papiense, valiendose del Compendio poco antes formado por Juan Oldendorpio, en las 7. clàsses de su *Proginnaasmata Actionum*. Para la misma Provincia de Alemania en el año 1575. saliò la Practica de Saxonia à la misma idèa, su Autor Juan Schneidervimus, En el año 1594. saliò otra Practica de las Practicas de Nicolàs Carbon; y pareciendo mas que Practica, Theorica, al fin del año 1609. la addicionò Francisco Furto, y aun despues la completò Arnaldo Haersolt: y recopilando todos estos comentarios en el año 1679. siguiendo el orden de la Instituta Quirino Scacerio diò à la luz publica su Obra: *Collegium Practicum juxta titulos Pandectarum Juris Civilis*.

Y por lo tocante à las Reales Leyes de España, nos acuerda el Licenciado Don Pedro de Salcedo en su *Analecta Juris ad novissimas Leg. Recop.* que imprimiò en Madrid año 1643. como Azon havia, en tiempo, y de orden del Señor Don Fernando III. empezado la Recopilacion de las Leyes de Pattida, y su Comento; segun Leyes del Derecho Comun, cuya Obra se concluyò en tiempo del Señor Don Alonso X. à cuyo metodo se concluyò despues la Compilacion de las Leyes del Estilo, y del Real Ordenamiento. Esta luz, que el Derecho Comun dà à los demàs, y especialmente al Derecho Real, moviò à Juan Martinez de Olano, para que en el año 1575. concordasè entrambos Derechos, y el de Navarra, y confiesa haverle à ello motivado un tratado (que dice parava en su poder) hecho por Juan Bautista Villalobos, de conveniencias, y discrepancias de ambos Derechos; y finalmente con los Estatutos Napolitanos lo executò en el año 1613. el Padre Andrès Molfesio, Clerigo Regular.

Todo esto està persuadiendo ser la idèa de nuestro Autor la mas proporcionada para el estudio de los Principiantes , calificada con el sentir de las Naciones , y aprobada con el unanime consentimiento de los Autores. Con lo qual , y no contener cosa alguna contra las Regalias de su Magestad ( que Dios guarde ) se le puede dár la Licencia de su Impresion , que solicita. Salva semper , &c. Valencia, y Enero 2. de 1745.

Doct. D. Joaquin Ortì y Figuerola.

### SUMA DEL PRIVILEGIO.

**E**L REY. Por quanto por parte de Vos el Dr. D. Joseph Berni, Abogado de mis Reales Consejos en la Ciudad de Valencia, se me ha representado deseabais reimprimir un Libro, intitulado : *Instituta Civil, y Real*, como Autor, que erais de esta Obra : y recelandoos de que se os reimprimiese, me suplicasteis fuesse servido prorogaros la Licencia, y Privilegio, por otros diez años mas, para su reimpression. Y visto por los del mi Consejo, se acordò dar esta mi Cedula. Por la qual os doy licencia, y facultad, para que, sin perjuicio de tercero, por tiempo de diez años, que han de correr, y contarse desde el dia de la fecha de ella, Vos, ò la persona, que vuestro poder tuviere, podais reimprimir, y vender el referido Libro ; con tal, que lo hagais en papel fino por el impresso, que sirve de original, que està firmado, y rubricado de D. Juan de Peñuelas, mi Escrivano de Camara, y de Gobierno del mi Consejo, y antes que se venda, se trayga ante los de èl, juntamente con el original, para que se vea si la reimpression està conforme à èl ; trayendo asimismo fee en publica forma, como por Corrector por mi nombrado, se viò, i corrigiò la dicha reimpression por el original, para que se tassè el precio à que se ha de vender. Y mando al Impresor, que reimprimiere dicho Libro, no reimprima el principio, y primer pliego, ni entregue mas, que un solo libro con el original al Autor, ò persona à cuya costa se reimprimiere, para dicha correccion, hasta que primero estè corregido, y tassado por los del mi Consejo ; y estandolo así, pueda reimprimir el dicho principio, y primer pliego, en el qual seguidamente se ponga esta Licencia, y la Aprobacion, Tassa, y Erratas, pena de caer, è incurrir en las contenidas en las Pragmaticas, y Leyes destos mis Reynos, que sobre ello disponen. Y mando, que ninguna persona, sin vuestra licencia, pueda reimprimir dicho Libro, pena de que el que lo reimprimiere, haya perdido, y pierda todos, y qualesquier libros, moldes, y  
apa-

aparejos, que tuviere el referido Libro, y mas incurra en pena de cinquenta mil maravedis, y sea la tercera parte de ellos para la mi Camara; la otra, para el Juez que lo sentenciare; y la otra, para el denunciador. Y ordeno à los del mi Consejo, Presidente, y Oidores de las mis Audiencias, Alcaldes, Alguaciles de la mi Casa, Corte, Chancillerias, y à todos los Corregidores, Afsistente, Governadores, Alcaldes Mayores, y Ordinarios, y otros Jueces, y Justicias de todas las Ciudades, Villas, y Lugares destos mis Reynos, y Señorios, y à cada uno, y qualquier de ellos, vean, guardén, cumplan, y executen, y hagan guardar, cumplir, y executar esta mi Cedula, y lo en ella contenido, sin contravenirla, ni permitir se contravenga en manera alguna, que asì es mi voluntad. Dada en Villaviciosa à seis de Noviembre de mil setecientos cinquenta y ocho.

YO EL REY.

Por mandado del Rey nuestro Señor

*D. Francisco Miguel Benedit.*

V. M. concede Licencia, y Privilegio al Dr. D. Joseph Berni, para que, por tiempo de diez años, pueda reimprimir el Libro intitulado; *Instituta Civil, y Real.*

Corregida.

Escrivano de Camara

*D. Juan de Peñuelas.*

# T A S S A.

**D**On Juan de Peñuelas, Escrivano de Camara del Rey nuestro Señor, y de Gobierno del Consejo, por lo tocante à los Reynos de Aragon: Certifico, que haviendose visto por los Señores de él el Libro intitulado: *Instituta Civil, y Real*, su Autor el Dr. D. Joseph Berni, Abogado de la Real Audiencia de Valencia, y de Pobres de ella, que con su licencia ha sido reimpresso, le tassaron à siete mrs. cada pliego, el qual parece tiene treinta y tres, que à dicho respecto monta doscientos y treinta y un mrs. de vellon, à cuyo precio, y no à mas mandaron se vendiesse, y que esta Certificacion se ponga al principio de cada Libro, para que se sepa el precio à que se ha de vender. Y para que conste la doy en Madrid, à diez y ocho de Noviembre de mil setecientos y sesenta.

*Don Juan de Peñuelas.*

## FEE DE ERRATAS.

**P**Ag.12. col.1. lin.31. *definicion*, lee *definiciones*. Pag. 24. col.2. lin.17. *Ley 4.* lee *Ley 5.* Pag.38. col.1. lin.16. 2. lee 1. Pag.41. col.2. lin.23. *Atilana*, lee *Atiliano*. Pag.62. col.2. lin. 10. 1. lee 2. Pag.63. col.1. lin.21. *A imitaciou*, lee *A imitacion*. Pag. 134. col.2. lin.29. *ciendo*, lee *siendo*. Lin.32. *de la Ordenanza*, lee *de la misma manera de Ordenanza*. Pag.139. col.1. lin.3. *de hared.* lee *de hered.* *inst.* Pag.147. col.1. lin.15. *posicion*, lee *possession*. Pag. 161. col. 2. lin.12. 2. lee 1. Pag.166. col.2. lin.23. *por no nacer*, lee *por nacer*. Pag.170. col.1. lin.7. *estipularse*, lee *estipular*. Col.2. lin.ult. *Preterias*, lee *Pretorias*. Pag.137. col.2. lin.13. 20. lee 10. Pag.174. col.1. lin.6. *impossibili*, lee *impossibilis*. Pag.228. col.1. lin.27. 1. lee 2. Pag. 236. col.1. lin.15. *haveria*, lee *haverlo*. Pag.236.col.1. lin.21. *rei judicate*, lee *rei judicata*. Pag.241. col.1. lin.19. 2.lee 1. Pag.242. col. 2. lin.4. *Puede el acrebedor*, lee *Puede dar el acrebedor*. lin.32. *partes*, lee *partes iguales*. Pag.243. col.1. lin.2. *Quadam actionis*, lee *Quadam actiones*.

El Libro intitulado: *Instituta Civil, y Real*, su Autor el Dr. D. Joseph Berni, Abogado de la Real Audiencia de Valencia, con estas erratas corresponde con el antiguo impresso, que sirve de original: y así lo certifico en esta Villa, y Corte de Madrid, à treinta de Octubre de mil setecientos y sesenta.

*Dr. D. Manuel Gonzalez Ollero,*  
Corrector General por S. M.

CAR-

*CARTA DEL SEÑOR DOCTOR DON LORENZO de Santayana Bustillo , Cathedratico de Prima de Leyes , que fue , de la Universidad de Cervera , en el Principado de Cataluña , Fiscal de la Real Audiencia de Valencia , y al presente Oidor en la de Zaragoza.*

**M**UY Señor mio: con justa razon deve mostrarse el publico agradecido à las tareas literarias con que V. md. procura instruirle , desempeñando con estudiosos desvelos aquel general cargo , que nos impone el ser individuos de la humana sociedad, y nacidos con la comun obligacion de contribuir à su utilidad. No es pequeña la que hasta aora han podido producir las Obras, que V. md. ha dado à luz ; pero la que ultimamente sale à la Estampa para facilitar à los Principiantes el estudio de la Instituta en Lengua vulgar , juntando , por mas curiosa , y practica noticia , la de nuestras Leyes de la Partida , y Recopilacion, que se dan la mano con aquella , acredita singularmente la incessante laudable aplicacion de V. md. y su glorioso deseo del aprovechamiento del publico , especialmente en los estudios legales.

Los trabajos de los que sudan en zanjar , y echar los cimientos de una fabrica , son los primeros los mas esenciales , y los mas plausibles , aunque mas ocultos. Así en las Artes , y Ciencias , aquellos Sabios , y Literatos , que se aplican à establecer , y dilucidar sus principios elementales , sus primeros rudimentos , y sus maximas , y reglas , son acreedores del mayor aplauso , y estimacion. Todo lo que se edifica sobre los cimientos , parece , que se deve al que los puso ; y quanto se aprende en un Arte , cede en gloria del que ordeno sus reglas , ilustrò sus preceptos , y enseñò sus principios. Y si à èstos , que regularmente miran à lo universal , y especulativo , se les junta lo practico , es haver logrado lo mas , y haverse llevado todo el punto (como dixo Horacio) mezclando lo deleitable de la Theorica , lo provechoso de la Practica.

Es verdad , que no todo lo que se halla prevenido en nuestras Leyes de la Partida puede llamarse Practica ; pues amàs de que muchas cosas de las que alli se leen son meramente doctrinales , y pertenecientes à definiciones , y principios especulativos , el cuer-

po

po de aquellas Leyes fue como una traduccion del Derecho Civil Romano : y como en èste notamos aora muchas disposiciones antiquadas , abolidas , ò inovadas , es fuerza suceda lo mismo en las Leyes de la Partida , que de èl se copiaron.

Como quiera que sea , tendrà el publico mucho que agradecer à las doctas fatigas de V. md. y yò mucho mas , pues me anticipa el gusto de leerla con singular complacencia en los quadernos , que me ha remitido ; y podemos concebir todos bien fundadas esperanzas de ver mas adelante ilustrado el estudio de las Leyes , à esfuerzos del ingenio , y aplicacion de V. md.

Dios guarde à V. md. muchos años , que deseo. Zaragoza, y Septiembre 23. de 1744.

B. l. m. à V. md. su mas afecto  
seguro fervidor,

*Doct. Don Lorenzo de Santayano  
y de Bustillo.*

Señor Doct. Don Joseph Berni,

CARTA DE DON GREGORIO MAYANS, I SISCÀR.

**M**I Amigo, i Señor. El pensamiento de V. md. de señalar la conformidad, o desconformidad, que tienen las Instituciones del Emperador Justiniano con las Leyes de Castilla, es muy loable, i su egecucion confio que será bien recibida.

Yo quisiera que con la mayor brevedad, sencillez, i claridad, propusiese V. md. el sentido de Justiniano, sin afectacion de citas, i que señalase sin pompa de palabras, si concuerda, o discrepa el Derecho Español, haciendose cargo de que escribe para Principiantes, i no para Maestros. I así bastará apuntar las Fuentes originales de donde se derivan las demás doctrinas.

Conviene que en la Prefacion manifieste V. md. el comun error de atribuir al Derecho Romano, i tambien al Canonico, i a los Interpretes de uno, i otro, mayor autoridad, que la que tienen. I, porque en otra ocasion ofrecí decir a V. md. lo que juzgo sobre este asunto; lo apuntaré brevemente.

Es cierto que los Abogados han de alegar las Leyes propias, i los Jueces deven juzgar solamente segun ellas; porque vivimos sujetos a las Leyes de los propios Soberanos, i no de los Estraños, *Lei 12. tit. 1. Partida 1.* El principal estudio pues de los Letrados ha de ser en el cuerpo del Derecho Español, compuesto de las Leyes que deven estar en observancia: porque muchas tuvieron su vigor en otro tiempo, i después se abrogaron por otras Leyes, o costumbres contrarias.

Hablando generalmente, el que cita alguna Lei incluida en alguna Copilacion Real de las Leyes Patrias, tiene probada su intencion en quanto al uso de la Lei; porque la voluntad del legitimo Soberano, o Legislador, es manifesta, avien-dose ordenado con autoridad publica las Copilaciones de Leyes, para que se tengan presentes, i se observen segun la *Premática* que precede a la *Nueva Recopilacion*. Si acaso pues se ha abrogado alguna Lei incluida en ella; a quien lo afirma, toca provarlo, señalando la Lei, o provando la costumbre posterior en contrario, suponiendo siempre, que una cosa es costumbre, i otra, no uso. La costumbre fundada en hechos positivos, es capaz de abrogar al Derecho anterior; pero el no uso, que es una mera negacion sin fundamento alguno positivo, que le sostenga, nada puede obrar. El buen

Prag-

Pragmatico pues deve tener , i estudiar todas las Colecciones Reales de las Leyes Patrias , observando , si alguna de ellas está abrogada por Derecho posterior.

En quanto a las Colecciones de las Leyes Españolas , sería cosa trabajosa , i mas curiosa , que util , referirlas todas , i averiguar sus principios , i progresos , i mas aviendo estado tan divididas , i repartidas , i algunas de ellas no impresas , ni incorporadas en las otras Leyes , como advirtió el Rei Don Felipe Segundo en la *Premática* que precede à su *Recopilacion*. Bastará pues apuntar , que mientras España estuvo sujeta al Imperio Romano , se rigieron los Españoles , o segun los Derechos de los Municipios , que tenian sus costumbres , i Leyes propias , como manifestó en una oracion el Emperador Hadriano , citado por Aulo Gelio , *Noctium Atticarum lib. 16. cap. 13.* o segun las Leyes Romanas , muchas de las quales aun se conservan hoi en el cuerpo del Derecho Civil : i refiriendo San Isidoro en el *lib. 5. cap. 1. de sus Etimologias* , escritas año 626. las nuevas Copilaciones legales , i diciendo ser la ultima el *Codigo Theodosiano* (publicado año 438.) parece que este Codigo estava en uso en España , i lo mismo se colige de la *Novela 35.* del mismo Theodosio , quedando solamente la duda , si los Españoles admitieron , i siguieron el mismo Codigo Theodosiano , o el Breviario de Aniano , Godo , compuesto de los Códigos , Gregoriano , Hermogeniano , i Theodosiano , de las Sentencias de Paulo , i de las Instituciones de Cayo. Floreció Aniano en tiempo del Rei Alarico el mozo , que empezó a reinar Era 521. año del Nacimiento del Señor 482. i murió Era 544. año 505. segun San Isidoro *in Gotthorum Historia*. I dia dos de Febrero del año 22. del Reinado de Alarico , que correspondió al año 544. del Nacimiento del Señor escribió su Breviario.

Es cosa digna de observacion , que aviendo los Barbaros entrado en España año 409. i sorteado entre si las Provincias de ella , año 420. como ya lo advertí en mi *Prefacion* de la *Era Española* ; juntamente con la dominacion introdugeron sus Leyes , aunque no sabemos el año fijo en que empezaron a establecerlas. Los Godos las tenian desde el Rei Enrico , primer Legislador suyo , que empezó a reinar en la Era 504. año del Nacimiento del Señor 465. i murió en la Era 521. año 482. segun San Isidoro *in Gotthorum Historia* : Leovigildo cor-  
ri-



**figio** muchas Leyes de Eurico , añadió otras , i quitò las super-  
 fluas segun el mismo Santo en la misma *Historia*. Pero como  
 los Godos eran pocos , aunque vencedores , i los Españoles  
 muchos , estando estos , aunque vencidos , acostumbrados a re-  
 girse tantos siglos por las Leyes Romanas , les concedieron a-  
 aquellos la facultad de ser regidos por las que quisiesen , segun  
 puede colegirse de Casiodoro , *Variar. lib. 1. epist. 1. & lib. 3. epist. 4.* i de Gregorio Turonense *Histor. Franc. lib. 2. cap. 33.*  
 Facultad que parece aver durado hasta que bien establecida la  
 Monarquia de los Godos , se formò el *Fuero Juzgo* , esto es , el  
 Fuero de los Jueces , que aun hoy permanece , i es una insig-  
 nificante coleccion de Leyes de los Reyes Godos , que mandò ha-  
 cer el Rei Chindasvindo en el año primero de su Reynado , el  
 qual empezó dia 27. de Febrero de la Era 651. año del Naci-  
 miento del Señor 612. aviendo mandado aquel Rei , que empe-  
 zasse a obligar en el año segundo de su Reinado desde el dia  
 21. de Octubre de la Era 652. año del Nacimiento 613. se-  
 gun consta del *libro segundo de las Leyes de los Visogodos* , *ti-  
 tulo 1. Lei 1.* la qual deve atribuirse a Chindasvindo , i no  
 a Recesvindo , ni a Recaredo , como se colige de las Leyes 5.  
 i 7. del mismo titulo ; i mucho menos se puede atribuir a Si-  
 senando , como se le atribuye la traduccion en Romance , lle-  
 na de semejantes errores Historicos. Aviendo muerto Chindas-  
 vindo dia 1. de Octubre de la Era 661. año del Nacimiento  
 622. como refiere Vulfá ; su hijo Recesvindo recopilò las mis-  
 mas Leyes , añadiendo otras segun se colige de la citada Lei  
 5. i conservò muchas antiguas sin nombre de Legislador , sal-  
 vo el de Sisebuto en las Leyes 13. i 14. *tit. 2. lib. 12. de las  
 Leyes de los Visogodos* , a las quales se agregaron despues al-  
 gunas otras de Vamba , Ervigio , Egica , Uvitiza. I estas son  
 las seguras noticias de la formacion , i progreso del *Fuero  
 Juzgo*.

Es cosa muy notable , que Chindasvindo abrogò las Leyes  
 Romanas , i qualesquiera otras de gente estraña , *Lei 9. tit. 1.  
 lib. 2. de las Leyes de los Visogodos* , i su hijo Recesvindo con-  
 firmò la misma abrogacion en la Lei 5. del mismo titulo. El  
 Rei Don Alonso el Sabio mandò que solo se juzgasse por las  
 Leyes del *Fuero Real* , *Lei 1. tit. 7. lib. 1.* I en la Lei 13.  
*tit. 1. Partida 1.* mandò que se obedeciesen , i guardasen sus

Leyes, i no otras. Lo mismo repitiò en la *Lei 6. tit. 4. Partid.* 3. El Rei Don Jaime el Conquistador, año de la Encarnacion 1264. tambien excluyó de los Juicios el Derecho Canonico, i Civil, segun consta de la *Lei 65. de los Reales Privilegios de la Ciudad, i Reino de Valencia.* Despues de estas abrogaciones del Derecho Romano, nunca le ha buuelto a confirmar en España alguno de sus Soberanos, antes bien se ha repetido la misma abrogacion en la *Lei 1. de Toro*, trasladada a la Nueva Recopilacion. *Lei 3. titul. 1. lib. 2.* Siendo esto así, en España no tiene fuerza de Lei el Derecho Romano.

Deve pues considerarse el *Fuero Juzgo*, como Fuente la mas principal del Derecho Español, por muchas causas: pues estas fueron las primeras Leyes que tuvo España de Reyes Nacionales Catholicos, promulgadas muchas de ellas en los Concilios, que eran una especie de Cortes, *L. Quoniam 5. titul. 1. lib. 2. de las Leyes de los Visogodos.* Esta es la mas antigua Coleccion de Leyes Españolas, que obligaron a toda España. Las mantuvieron en observancia los Muzarabes de Toledo, segun Don Pedro Lopez de Ayala en los *capitulos 18. i 19. de la Chronica del Rei Don Pedro.* Confirmolas el Rei Don Alonso III. llamado el Grande, segun Frai Juan Gil de Zamora en su *lib. de Praconiis Hispania, tractat. 7.* Repitio esta confirmacion el Rei Don Alonso V. en la Era 1041. año del Nacimiento del Señor 1002. segun Don Pelayo Obispo de Oviedo, i el Arzobispo Don Rodrigo *lib. 5. cap. 18.* Aprobolas el Concilio de Coyanza Era 1088. año 1049. Usavan de ellas los Catalanes aun despues que el Conde Barcelona Don Ramon Berenguer, i su muger Almodis compusieron los Usages año 1060. segun la Constitucion *2. tit. 6. de Proximiis lib. 1. Constitutionum Cathalonie superfluarum.* El Santo Rei Don Fernando en la Era 1274. año del Nacimiento del Señor 1235. en que los *Anales Complutenses*, i los *Toledanos segundos* refieren la toma de Cordova, dio estas Leyes a los de aquella Ciudad, aviendo mandado traducirlas en Romance segun consta del mismo *Fuero de Cordova*, que dicha Ciudad tiene original conservandole en el Convento de San Pablo, i el Señor Don Joseph Bermudez, dignissimo Presidente de la Real Chancilleria de Valladolid en su erudito libro *Regalia del Apofentamiento de Corte pag. 12.* dice, que tiene una copia autentica, i cita estas palabras.

bras. *Aun establezco e mando que el libro Juzgo , el qual yo darè a los de Cordova , sea trasladado en Romance , i sea llamado Fuero de Cordova , con todas las cartas sobredichas : e aqueste sea por todos siglos Fuero de Cordova.* De donde resulta la duda si en el uso del juzgar ( no en la verdad Historica , superior a los Legisladores humanos ) deve prevalecer la traduccion al original , aviendose usado el *Fuero Juzgo* en unas tierras en Latin , i en otras en romance. I a esta duda se añade la dificultad de distinguir bien la variedad de los egemplares Latinos , que observò Ambrosio de Morales *lib. 12. cap. 20.* i la diversidad de sus malas traducciones en Romance , que notò el Dotor i Canonigo Bernardo Aldréte *lib. 2. del Origen de la Lengua Castellana cap. 2.* donde se engañò en señalar el año de la traduccion del *Fuero Juzgo*. I quizá por averse traducido tan tarde , por estár digo en Latin en tiempos rudísimos , se puso en alguna olvido , de manera , que en muchas tierras de Castilla solamente se juzgava , o por los primeros Fueros que se les davan , quando se conquistavan , o se poblavan ; o como dice el Rei Don Alonso en el principio de su *Fuero Real* , por Hazañas , i Alvedrios , entendiendo por Hazañas los Rescritos Reales , i por Alvedrios las Sentencias arbitrarias. Finalmente bolviendo a las causas de la grande autoridad del *Fuero Juzgo* , aun suponiendo que esta Coleccion de Leyes Españolas esté abrogada por otras Colecciones posteriores , muchas de sus Leyes concuerdan con las ultimas Recopilaciones Reales , en cuyo cotejo , i comprobacion puso harta diligencia el Dotor Alonso de Villadiego , su Comentador.

La segunda Fuente del Derecho Español es el *Fuero viejo de Castilla* , ordenado en la Era 1250. año del Nacimiento del Señor 1211. por mandado del Rei Don Alonso el que venció la batalla de Ubeda , compuesto de Historias , buenos Fueros , i buenas Costumbres. Se llama *Fuero viejo* a distincion de otro llamado *Fuero del libro de los Consejos de Castilla* ( comunmente Fuero Real ) que mandò ordenar su bisnieto el Rei Don Alonso el Sabio en la Era 1293. año del Nacimiento del Señor 1254. cuyos Fueros se distinguieron mui bien en el *Prologo del Fuero de los Hijos-dalgo* , que por ser tan noticioso , i averle yo copiado de los manuscritos de Don Nicolas Antonio , le trasladaré aqui , dejando advertido , que con poquísima diferencia es el mismo , que en dos fragmentos publicó el Arcediano Dormer en los

*Progresos de la Historia del Reino de Aragon*, pag. 2. i 250. Dice así. En la Era de mil e docientos e cinquenta años ( 1211. del Nacimiento del Señor ) el dia de los Inocentes , el Rei Don Alonso , que venció la batalla de Ubeda , fizo misericordia e merced en una con su muger la Reina Doña Lionor , que otorgó a los Consejos de Castilla todas las Cartas que avian del Rei Don Alonso , el viejo , que ganó a Toledo , e las que avian del Emperador , e suyas mismas del. Esto fue otorgado en su Ospital de Burzos e desto fueron testigos el Infant Don Enrique , i la Reina Doña Beringuela de Leon , e el Infant Don Fernando , e Doña Alfonsa de Molina , sus fijos , e la Infanta Doña Lionor , e Don Gonzalo Ruiz Giron , Mayordomo mayor de Castilla , e Don Gonzalo Fernandez , Mayordomo mayor de la Reina , e Don Guillen Perez de Guzman , e Fernand Ladrón. E entonces mandó el Rei a los Ricos Omes , e a los Fijosdalgo de Castilla , que catassen las Historias , e los buenos Fueros , e las buenas costumbres , e las buenas Fazañas , que avien : e que las escriviessen , e que las llevassen escritas , e el que las verie : e aquellas que fuesen de emendar , que las emendarie ; e lo que fuese bueno , e pro del Pueblo , que se lo confirmarie. E despues por muchas priesas que ovo el Rei Don Alfonso , fincó el pto en este estado : e juzgaron por este Fuero segun que es escrito en este libro , e por estas Fazañas , fista que el Rei Don Alfonso , su bisnieto , fijo del mui noble Rei Don Fernando , que ganó a Sevilla , dió el Fuero del libro de los Consjos de Castilla , que fue dado en el año que Don Aduarte , fijo , primero heredero del Rei Don Enrique de Inglaterra , recibio cavalleria en Burgo del sobre dicho Rei Don Alonso , que fue en la Era de M.CC.XCIII. ( año del Nacimiento del Señor 1254. ) E juzgaron por este libro fista San Martin del mes de Noviembre , que fue en la Era de M.CCC.X. años ( 1271. del Nacimiento ) En este tiempo deste San Martin los Ricos Omes de la tierra , e los Fijosdalgo pedieron merced al dicho Rei Don Alonso que diese a Castilla los Fueros que ovieron en tiempo del Rei Don Alonso , su bisabuelo , e del Rei Don Fernando su padre , porque ellos , i sus Vassallos fuesen juzgados por el Fuero de ante , así como solian : e el Rei otorgóselo , e mandó a los de Burgos , que juzgassen por el Fuero viejo , así como solien. E despues desto en el año de la Era M.CCC.XCIII. años ( del Nacimiento del Señor 1355. ) reinante el Rei Don Pedro , fijo del mui noble Rei Don Alonso , el que venció la batalla de Tarifa a los Reyes de Benamarin , e de Granada

à 30. dias de Oëtubre de la Era de M.CCC.LXXVIII. (deve decir M.CCC.LXXIX. ) años ( del Nacimiento del Señor 1340. i esta es la fecha verdadera , porque la batalla de Tarifa segun Don Pedro Lopez de Ayala en la *Chronica del Rei Don Pedro* , año 1. cap. 1. fue en Lunes dia 30. de Oëtubre ) i ganó a *Algecira* a 25. de Marzo de la Era M.CCC.LXXXII. ( año del Nacimiento del Señor 1343. Bien que yo señalaria la Era M.CCC.LXXXI. año del Nacimiento 1342. dia 24. de Marzo ; porque la toma de Algecira segun el *Chronicon de Coimbra* , en el qual deve enmendarse el dia , i el año , fue Domingo dia de Ramos , ocho dias antes de la Pasqua , que en el año 1342. fue a 31. de Marzo ) e finó a 15. dias del mes de Marzo de la Era M.CCC.XXXXVIII. ( deve decir : à 26. dias del mes de Marzo de la Era M.CCC.XXXIX. año del Nacimiento del Señor 1350. porque el Rei Don Alonso murió Viernes Santo , i este año fue la Pasqua dia 28. de Marzo ) *teniendo cercado a Gibraltar : e fue concertado este dicho Fuero , e partido en cinco libros , e en cada libro ciertos titulos , porque mas aia se falle lo que en este libro es.*

La *Chronica* del Rei Don Alonso el Sabio , cap. 9. refiere la formacion del *Fuero Real* cinco años despues , diciendo asi. *En el oëtavo año del Reinado del Rei Don Alonso , que fue en la Era de mil e docientos e noventa e ocho años , e andava el año de la Nascencia de Jesu Christo en mil e docientos e sesenta años* ( la *Chronica* confunde , como fuele , los años de la Encarnacion del Señor con los del Nacimiento , deviendo decir , Mil e docientos e cinquenta e nueve años ) *el Rei Don Alonso mandò hacer el Fuero de las Leyes en que asumiò mui brevemente las Leyes de los Derechos , e diòlo por Lei , e por Derecho , e por Fuero a la Ciudad de Burgos , e a otras Ciudades , e Villas del Reino de Castilla : ca el Reino de Leon avia el Fuero Juzgo , que los Godos ovieron hecho en Toledo.* En efeto el Rei Don Alonso el Sabio dio Fuero a muchas Ciudades , i Villas ; antes de la formacion del *Fuero Real* a la Villa de Alarcòn en la Era 1292. año del Nacimiento 1253. en el mismo año de su formacion a la Villa de Aguilar , Era 1293. año 1254. dia 14. de Marzo : i despues de haverle formado ; a la Villa de Escalona ; hallandose en Sevilla dia 5. de Marzo de la Era 1299. año del Nacimiento 1260. i en el año undecimo de su Reinado , Era 1301. año 1262. dio su *Fuero Real* a Niebla , aviendo sido la pri-

primera tierra que ganó en el año quinto de su Reinado Era 1295. año del Nacimiento 1256. i no 1257. como erradamente dice su *Chronica* en el *cap. 6.* aplicando los años de la Encarnacion del Señor a los de su Nacimiento, por averse escrito esta *Chronica* mucho tiempo después.

La *Lei 3. tit. 1. lib. 2. de la Nueva Recop.* no hace mención de la Recopilacion del Fuero, que mando hacer el Rei Don Pedro, i en lo demas se refiere a la *Lei del Rei Don Alfonso II.* publicada en Alcalá Era 1386. año del Nacimiento 1347. que es la *4. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales* donde se confirma el Fuero de las Leyes, salvo en las cosas contrarias a la razon, a la *Lei de Dios*, i a las *Leyes posteriores.*

La tercera Fuente del Derecho Español, mas abundante, i mas util, son las Siete Partidas, que segun leemos en su *Prologo* mandó ordenar el Santo Rei Don Fernando, y se compusieron después por orden de su hijo, el Rei Don Alfonso el Sabio, aviendose empezado a formar esta grande obra, vispera de San Juan Bautista del año quarto de su Reinado, en la Era 1293. año del Nacimiento del Señor 1254. i se perficionò passados siete años en la Era 1300. año 1261. Bien que no tuvieron fuerza de Leyes hasta que mucho tiempo después se publicaron, como tales, por mandado del Rei Don Alfonso II. en la Era 1386. año del Nacimiento del Señor 1347. segun consta de la *Lei 4. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales*, i de la *Lei 3. tit. 1. lib. 2. de la Nueva Recop.* Extraño mucho que el Doctor Alonso de Villadiego en sus *Advertencias al Fuero Juzgo*, pag. 7. se atreviese a llamar el Romance de las *Partidas*, i del *Fuero Real*, mui *difícultoso*, i *grosèro*, siendo clarísimo, i purísimo, i deviendo mayor respeto a las dos mas ilustres Obras del Derecho de España; pues los quatro libros del *Fuero Real* son como los Elementos; i las *Siete Partidas*, unas *Pandectas* del Derecho Español. Omito muchas confirmaciones Reales del *Fuero Real*, i de las *Siete Partidas.*

Los Reyes Catholicos Don Fernando, i Doña Isabel mandaron recopilar las Leyes, i Ordenanzas Reales de Castilla, que con licencia del Emperador Carlos V. dada dia 4. de Marzo del año 1556. glosó después el Doctor Diego Perez, aviendo examinado sus Glosas el Licenciado Arrieta, segun dice en su *Prologo* el mismo Perez. La Reina Doña Juana hallandose en la Ciudad de Toro dia 7. de Marzo del año 1505. es-

establecio las celebres Leyes , que tomaron el nombre de aquella Ciudad.

El Rei Don Felipe Segundo mandò primeramente al Dotor Pedro Lopez de Alcocèr , Abogado de Valladolid ; despues de su muerte al Dotor Escudero de su Consejo , i Camara ; despues de su fallecimiento al Licenciado Pedro Lopez de Arrieta de su Consejo ; aviendo muerto éste , al Licenciado Bartholomè de Atienza , su Consejero : que de todos los referidos Derechos , i Pragmaticas , i Acuerdos posteriores , se formasse una *Nueva Recopilacion* , la qual se confirmò , i publicò en Madrid dia 14. del mes de Mayo del año 1567. i se mandò en ella , que solamente se juzgasse por las Leyes de dicha *Nueva Recopilacion* , guardando en lo que toca a las Leyes de las *Siete Partidas* , i del *Fuero* , lo que por la Lei de Toro està dispuesto , i ordenado.

El Rei Don Felipe IV. mandò hacer otra *Recopilacion* , por la qual se colocaron en los libros , i titulos correspondientes las Leyes publicadas desde el año 1567. hasta el de 1640.

El Rei nuestro Señor D. Felipe V. en el año 1723. mandò formar otra *Novissima* , añadiendo los Acuerdos , i Leyes establecidas hasta entonces. I hoi se està imprimiendo la ultima *Recopilacion* con utilissimas notas.

Las Leyes contenidas en estas Colecciones Reales , que no han sido abrogadas por otras Leyes , o por costumbres posteriores , son las que juran todos los Jueces , *L. 1. tit. 7. lib. 1. del Fuero Real* , *L. 6. tit. 4. part. 3.* i por esta razon no se puede alegar legitima costumbre en contrario , sin una grande nota de culpable ignorancia , *L. 2. tit. 1. lib. 2. de la Nueva Recopilacion*. Quiero decir , que la practica de alegar el Derecho Romano , puramente positivo , i no comprovado por el Español , es un abuso digno de remedio , siendo unicamente las Leyes Españolas , las que en las causas puramente civiles , o criminales , deven alegar los Letrados Españoles , i los Jueces seguir , i hacer observar ; porque estan hechas , i promulgadas por los Reyes de España , Legisladores legitimos. Al contrario no tienen fuerza de Lei , las que fueron promulgadas por Soberanos estraños , que no han tenido , ni tienen jurisdiccion en España. Ni tampoco tienen fuerza de Lei , las que aviendo sido promulgadas por nuestros Soberanos , despues han sido abrogadas;

das ; porque las Leyes posteriores prevalecen a las anteriores, segun la *ultima de Const. Princip.* I por estas reglas devemos calificar la autoridad del Derecho Romano , i Pontificio , i tambien la de los Interpretes. I para explicarme en esto con alguna claridad , me valdrè de varias distinciones.

En quanto al Derecho Civil , es cierto que quando España estava sujeta al Imperio Romano , sus legitimos Legisladores eran , o los mismos Municipios , que por el Derecho de las Gentes , i por pactos , tenian , i mantenian esta facultad , o los Emperadores , como legitimos Soberanos , *L. 12. tit. 1. part. 1.* Pero despues que España fue dominada de los Godos , estos fueron sus Legisladores , i como tales , ellos , i sus sucesores pudieron , i pueden abrogar el Derecho Romano. I en efeto el Rei Chindasvindo le abrogò en la *L. Aliena gentis 9. tit. 1. lib. 2. de las Leyes de los Visogodos* , malamente atribuida en la traduccion a su hijo Recesvindo , el qual repitió la misma abrogacion , i confirmò elCodigo de su padre en la *L. Quoniam novitatem 5. del mismo tit. 1. i lib.* la qual corresponde à la *Lei 1. tit. 1. lib. 2. del Fuero Juzgo en Romance* : i añadió una multa de treinta libras de oro contra los que alegassen , o juzgassen segun otro libro , que el *Fuero Juzgo* , *L. Nullus prorsus 10. tit. 1. lib. 2. de las Leyes de los Visogodos* , que es la *9. del Fuero Juzgo en Romance*. El Rei Don Jaime el Conquistador , tambien excluyó de los juicios el Derecho Civil , como he dicho antes ; i despues de estas abrogaciones del Derecho Romano , nunca ha sido confirmado por Legislador posterior , legitimo Soberano de España ; y lo mas que hallamos es una permission de citar otras Leyes concordantes , i de que en las Universidades se lea el Derecho Civil para mayor instruccion. La primera permission se lee en la *Lei 5. tit. 6. lib. 1. del Fuero Real* , i es del tenor siguiente : *Bien sofrimos e queremos , que todo Ome sepa otras Leyes por ser mas entendidos los Omes , e mas sabidores : mas no queremos que ninguno por ellas razone , ni juzgue : mas todos los pleitos sean juzgados por las Leyes de este libro , que Nos damos a nuestro Pueblo , que mandamos guardar : e si alguno adugere otro libro de otras Leyes en juicio para razonar , o para juzgar por el , peche quinientos sueldos al Rei : pero si alguno razonare Lei que acuerde con las de este libro e las ayude puedelo hacer : e no haya la pena.* La otra permission de que el De-



recho Romano se lea en las Universidades se halla en la *Lei 4. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales*, donde el Rei Don Alfonso XI. hallandose en Alcalá en la Era 1386. año del Nacimiento del Señor 1347. estableció lo siguiente : *Bien nos place , i queremos , que los libros de los Derechos , que los sabios antiguos hicieron , i copilaron , que se lean en los Estudios Generales de Nuestro Señor ; porque ai en ellos mucha sabiduria provechosa : i porque los nuestros subditos , i naturales , sean sabidores , i alcancen por ello honra , i dignidad's.* La Reina Doña Juana en la 1. Lei de las que hizo en Toro dia 7. de Marzo , año de nuestro Salvador 1505. repitió lo mismo , i su Lei se halla incorporada en la 3. *tit. 1. lib. 2. de la Nueva Recop.* segun esto el Derecho Romano considerado como a tal , no tiene fuerza de Lei en los Tribunales de España. Pero para mayor inteligencia de esta proposicion , devemos hablar , como he dicho , con alguna distincion.

El Derecho Romano consta de preceptos del Derecho Natural , del Derecho de las Gentes , i del Derecho meramente Civil , *§. ult. inst. de Jur. nat. gent. & civ.* En todo lo que está tomado del Derecho Natural , i de las Gentes , deve seguirse , no porque lo ha confirmado el Derecho Romano apropiandolo a si , sino porque es Derecho Natural , i de Gentes , los quales Derechos obligan a todo el Genero Humano , *princ. inst. §. jus autem 1. §. sed naturalia 11. de Jur. nat. gent. & civ.* i no pueden ser abrogados por Nacion alguna segun dicho *§. sed naturalia 11.*

En lo que toca à los preceptos meramente Civiles , o estos están confirmados por el Derecho de España , o abrogados , o pasados por alto.

Si estan confirmados , deven seguirse , porque por la confirmacion del legitimo Legislador estan apropiados en España.

Si se han abrogado , no tienen fuerza de Lei , porque prevalece siempre el Derecho posterior.

Si se han pasado por alto , no deven seguirse como Leyes ; porque el Derecho Romano generalmente está abrogado , i en los casos no prevenidos por la Lei , deve acudirse al Legislador propio. *L. 1. L. lege 9. L. ult. §. cum igitur 1. Cod. de legibus L. tanta 2. §. sed quia 18. Cod. de vet. jur. enucl. L. 4. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales , L. 1. de Toro , L.*

3. tit. 1. lib. 2. de la Nueva Recopilacion , L. 7. tit. 1. lib. 2. Recopil.

Por medio de éstas distinciones se averiguará facilmente en que consiste el valor , i grande autoridad del Derecho , Romano en los Tribunales de España , i en casi todos los de Europa , aun despues de su abrogacion ; porque como la mayor parte del Derecho Romano está sacada del Natural , i de las Gentes , es necesario que en lo que toca a estos Derechos permanezca inviolable , §. *sed naturalia* II. *inst. de jur. nat. gent. & civ.* así como la justísima prohibicion del Alcoran de Mahoma no se entiende de los preceptos del Derecho Natural , i de las Gentes , comprehendidos en él.

Lo mismo digo de los casos particulares , que con gran ingenio derivaron del Derecho Natural , i de las Gentes los antiguos Jurisconsultos , i con maduro consejo fuyó declararon los Emperadores : porque el Derecho general manifiesta su fuerza en los casos particulares. I , aunque los Preceptos meramente Civiles estan generalmente abrogados ; si descendemos al cotejo del Derecho positivo Romano , i Español , hallaremos muchas Leyes del positivo Romano confirmadas por el Derecho Español. I estando confirmadas muchas Leyes generales positivas del Derecho Romano , lo estan tambien los casos particulares , i singulares comprehendidos en ellas , excelentemente explicados por los antiguos Jurisconsultos , a los quales suele llamar *Sabios* el Sabio Rei Don Alonso.

En efeto el *Fuero de las Leyes* , obra de dicho Rei , tiene muchas sacadas del cuerpo del Derecho Civil , como lo manifestó su Glossador , el Doctor Alonso Dias de Montalvo. I el mismo Rei Don Alonso confiesa en el *Prologo* de las *Partidas* , i en las *Leyes* 2. i 6. tit. 1. part. 1. que se valio del Derecho Romano en la composicion de sus *Partidas* , que son la mayor , i mas ilustre parte del Derecho Castellano. Esto en quanto al valor , i autoridad intrínseca del Derecho Romano , que consisten en la razon de la equidad natural , confirmada por la potestad Legisladora. Si hablamos de la autoridad extrínseca , fundada solamente en la frecuente alagacion , i sequito , que tiene en los Tribunales , se le acrecento mucha , i muy grande en lo que voi a decir.

Durante el Imperio Romano se mantuvo en vigor el Derecho-

recho Civil en las tierras fugetas a él , aun en tiempos posteriores al Emperador Justiniano : pero , como las Escuelas publicas eran pocas , pues solamente avia tres , es a saber , en Roma , *L. si duas* 6. §. *legum vero* 12. de *excusation. tit. Cod. de studiis liberal.* En Constantinopla , *dicto tit. Cod. & in Pref. de novo Cod. fac.* §. *idcoque* 1. i en Berito , *L. tanta* 2. §. *que omnia* 9. *Cod. de v. t. jur. enucl.* I , como la barbarie , i rudeza era mucha , i general , apenas avia Dicipulos por falta de Maestros.

Pepon fue el primero , que despues de la Recopilacion de Justiniano , profesò el Derecho Civil en Italia , enseñandole en Bolonia , adquiriendo casi ninguna fama por la cortedad de su doctrina , i ter pocos sus Dicipulos. Despues en tiempo de la Condesa Mathilde , la qual murió año 1115. Irnerio , Aleman , el qual avia aprendido en Constantinopla el Derecho Civil , abrió Escuela en la misma Ciudad de Bolonia ; i fueron tantos los que concurrieron a ella , que generalmente se renovò el estudio del Derecho Civil , aviendole propagado sus Dicipulos en varias partes de Europa. Graciano nacido en Toscana , Monge de San Proculo en Bolonia , le autorizó en muchas partes de su Decreto publicado año 1151. i brevemente esparcido por toda la Christiandad. Placentino le introdujo en Francia : Regerio en Inglaterra , i otros en otros Reinos.

Solian lograr las Judicaturas los que avian estudiado en Bolonia , Universidad entonces las mas celebre de Europa ; i , como es cosa natural , que cada uno alegue lo que sabe , empezaron a autorizar el Derecho Romano , valiendose de él al principio con alguna templanza , i tal vez por afectacion , luego por imitacion , i despues por costumbre , alegandole como un Derecho subsidiario , i aun componiendo los instrumentos ajustados a él con escrupulosa diligencia.

Pero quien mas le autorizó , fue el Rei Don Alonso el Sabio , desfrutandole mas que otro qualquiera Legislador , primeramente en su *Furro Real* , i despues en las *Partidas* , como él mismo lo dice *part. 1. tit. 1. L. 2. i 6.* mas adelante el Rei Don Alonso Undecimo en la Era 1386. año del Nacimiento 1347. permitió que se leyese en los Estudios Generales , no para que se juzgasse segun él , sino para que se supiesse esta nobilísima parte de la ciencia moral , i civil , *L. 4. tit. 4. lib. 1.*

de las Ordenanzas Reales. Lo mismo vemos repetido en la *Nueva Recopilacion* L. 3. tit. 1. lib. 2. i no aviendo auido despues a cà confirmacion alguna del Derecho Romano , es cierto que permanece la abrogacion de èl.

Quede pues sentado , que el Derecho Romano en lo que contiene del Derecho Natural , i de las Gentes , siempre ha tenido , i mantenido un mismo vigor , i autoridad ; i en lo meramente positivo , solamente tiene fuerza de Lei : en lo que especialmente està confirmado por las Leyes , o costumbres Patrias : i fuera desto , como generalmente està abrogado , no tiene autoridad alguna para que se alegue como Lei , i se juzgue segun èl.

En quanto al Derecho Canonico , es facil la resolucion , i se colige de lo dicho. Porque , o las Leyes Pontificias tratan de las cosas espirituales , i conexas con ellas ; o de las meramente temporales. Si de las espirituales , se han de observar , porque los Concilios Generales , i los Sumos Pontifices , son legitimos Legisladores del Derecho positivo Ecclesiastico , *tit. de constitutionibus , earumque divisione*. I en este sentido deve entenderse la permission que se dà a los Abogados de alegar en sus informaciones el Derecho , i las Decretales , L. 4. tit. 16. lib. 2. de la *Nueva Recopilacion* , para que asi se concilie , i concuerde con la *Prematica* , que precede a ella , donde se prohibe que se juzgue por otro libro que la *Nueva Recopilacion* , salvo los otros expresados en la Lei de Toro.

Si las Leyes Pontificias tratan de las cosas meramente temporales , no tienen fuerza de Lei ; porque el Sumo Pontifice no es Señor temporal de España ; i por consiguiente no es legitimo Legislador de esta Monarquia , *part. 1. tit. 1. L. 12*. Pero es verdad que el Derecho Canonico contiene casi todo el Derecho Natural , i de las Gentes ; i muchos de sus Canones estan trasladados al Derecho Español , i particularmente a las *Partidas* , como lo insinua el Rei Don Alonso *part. 1. tit. 1. Lei 6*.

En orden a los Interpretes , brevemente dirè lo que siento. Si solamente se trata de la autoridad de sus opiniones , es de ningun momento en los juicios : porque aquella que tuvieron los antiguos Jurisconsultos desde que Octaviano Augusto la concedio a Mafurio Sabino , de que los Jueces no pudiesen apartar-

tarfe del parecer que todos ellos, o la mayor parte les davan por escrito en los casos dudosos, *L. necessarium* 2. §. *post hunc* 47. *versiculo* & *ut obiter*, de *orig. jur.* cesò en los tiempos posteriores, §. *responsa* 8. *inst. de jur. nat. gent. & civ.* aviendosela tomado privativamente los Emperadores, *L. 1. L. leges* 9. *L. si imperialis* 12. §. *cum igitur* 1. *Cod. de Leg. L. tanta* §. *sed quia* 18. *Cod. de vet. jur. enucl.* Las Leyes de los Visogodos mandaron, que solamente se juzgasse por el libro que las comprehendia. *L. 9. tit. 1. lib. 2.* Lo mismo establecio el *Fuero Real*, *L. 5. tit. 6. lib. 1.* El Ordenamiento del Rei Don Alfonso XI. repitió lo mismo *L. 4. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales*, i finalmente la *Nueva Recopilacion* en su *Premática* que sirve de *Prologo*.

Esto no obstante siglos ha que la contumacia de los Abogados, mas aplicados a leer los indices, i sumarios de los Interpretes, que a estudiar las mismas Leyes, està forcejando contra ellas, venerando como Leyes, i Leyes superiores, las opiniones, o sean las Sentencias de los Interpretes. Esto nace de que aviendo florecido despues de los antiguos Glosadores, muchos Letrados, que escrivieron difusamente sobre uno, i otro Derecho, i particularmente Juan Andres, Bartolo, Baldo, Angelo, Saliceto, Paulo de Castro, i otros, tenidos en aquellos siglos poco instruidos, por oraculos de la Jurisprudencia, los demas Legistas, i Canonistas, viendo tantos volumenes, quantos no podian leer, pensavan que ya no avia mas que escribir; i preocupados de la autoridad de sus Maestros, empezaron a seguirlos ciegamente, teniendo sus Sentencias, como alma de las mismas Leyes. Pero el interes de los litigantes, i la codicia de los Abogados, o bien su deseo de averiguar la verdad, dieron ocasion a examinar aquellas Sentencias, prefiriendo las mas seguidas, llamandolas *Praxis*. En tan grande numero de Interpretes sucedia muchas veces, que la diligencia de algun Letrado, que tenia mas libros, o avia leído mas, hacia passar por Sentencia comun, la que tenia menos defensores. Controvertíase qual era Sentencia comun, i aun conviniendo en esto (sobre que avia varios pareceres) se dudava qual era mas comun; i qual de ellas devia preferirse; la que tenia mayor numero de defensores; o la que los tenia mejores: la que estava autorizada por los mas clasicos Interpretes: o la que pa-

recia mas racional: la mas conforme a la practica; o la mas ajustada a la razon legal: i de esta suerte el numero, i la mejoría de los Interpretes; la doctrina de éstos, i la razon; la practica de los Tribunales, i la mente de la Lei se ponía en disputas perpetuas, enredosas, i que davan arbitrio para todo, naciendo de una duda otras mil, i haciendo siempre dudosos los animos de los Jueces.

Aviendo pues los Letrados abusado tan enormemente de la autoridad de los Interpretes, el Rei Don Juan el Segundo establecio en Toro año 1417. una *Real Premática*, que es la *L. 6. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales*, i su tenor el siguiente. *Por dar breve fin a los pleitos, i contiendas, que en los juicios acaescen; mandamos, e ordenamos, que las partes litigantes, o sus Letrados, por escrito, o por palabra, disputando, o en otra manera, no puedan alegar opinion, determinacion: dicho, ni autoridad, ni glosa de Doctor Canonista, ni Legista, de aquellos, que fueron despues de Bartolo, o de Juan Andres, ni de los Doctores que de aqui adelante fueren. E los Jueces no lo consintan: e el Abogado, o Procurador, que lo contrario hiciere, sea privado perpetuamente de su oficio. E asimesmo el Juez que lo consintiere, i la parte que lo alegare, pierda la causa.* En esta Lei se ve la severissima, i justissima prohibicion de poder alegar las opiniones, determinaciones, dichos, autoridades, i glorias de los Canonistas. i Legistas, posteriores a Juan Andres, i Bartolo: pero aviendose originado mil dudas sobre la autoridad, i preferencias de dichos Doctores, i de los que les precedieron, la Reina Doña Juana el año 1499. establecio una Lei, que es la 37. en el orden de las de Madrid cerca de las opiniones de Bartolo, i Baldo, i de Juan Andres, el Abad, sobre qual de ellas devia seguirse en duda a falta de Lei; i viendo despues los gravissimos inconvenientes nacidos de aquella Lei, la abrogo juntamente con el Rei Don Fernando, Gobernador de los Reinos de Castilla, en la *Lei 1. de Toro*, año 1505. siendo sus palabras dignissimas de trasladarse aqui: *I por quanto Nos (dice) ovimos fecho en la Villa de Madrid el año que pasó de noventa i nueve ciertas Leyes, i Ordenanzas: las quales mandamos que se guardassen en la Ordenacion: i algunas en la decison de los pleitos, i causas en el nuestro Consejo, i en las nuestras Audiencias, i entre ellas fecimos una Lei, i Ordenanza que*

que habla cerca de las opiniones de Bartulo , i Baldo , i de Juan Andres , i del Abad , qual de ellas se deve seguir en dubda a falta de Lei : i porque agora somos informados que lo que hicimos por estorvar la proligidad , i muchedumbre de las opiniones de los Doctores , ha traído mayor daño , i inconveniente : por ende por la presente revocamos , cassamos , anullamos en quanto a esto todo lo contenido en la dicha Lei , i Ordenanza por Nos fecha en la dicha Villa de Madrid , i mandamos que de aqui adelante no se use de ella , ni se cumpla ; porque nuestra intencion , i voluntad es , que cerca de la dicha ordenacion , i determinacion de los pleitos , i causas , solamente se baga , i guarde lo contenido en la dicha Lei del Señor Rei Don Alonso , i en esta nuestra. Hallase incorporada esta Lei en la Nueva Recop. lib. 2. tit. 1. L. 3. I así la autoridad de los Interpretes es hoy ninguna en los juicios. I la razón es clara : porque no son Legisladores ; ni sus opiniones pueden tener mas autoridad en los Tribunales , que la que proviene de la Lei : I así , o estos interpretan las Leyes estrañas , o las propias de España. Si las estrañas , su autoridad es ninguna en los juicios ; porque no tratan de interpretar la mente de las Leyes que deven observarse , sino de las Leyes que no devemos obedecer. No hablo de las Leyes estrañas confirmadas por legitimo Legislador ; porque entonces la confirmacion las hace propias. I así lo mismo es interpretar una Lei del Derecho Civil , o Canonico , trasladada a las Partidas , que interpretar la misma Lei de las Partidas.

Si de esta manera , o de otra , interpretan las Leyes propias , o su interpretacion es contraria a la Lei , o conforme a ella. Si es contraria , su autoridad es ninguna ; porque lo que se dice , o se hace contra la Lei , es de ningun momento , *L. non dubium 5. Cod. de Legibus* , pues de ninguna manera se ha de seguir lo que la Lei prohíbe , sino lo que manda , *L. Legis virtus 7. de Legibus*.

Si su interpretacion es conforme a la Lei , deve seguirse , no como opinion de Interprete por autorizado que sea ; sino como verdadero sentido de la Lei : i esto propriamente no es seguirse la opinion , que por su naturaleza es dudosa ; sino la mente de la Lei en si cierta , i obligatoria ; porque no pueden obligar sin ser conocida con certeza moral. Por esta causa el mayor numero de los Interpretes no añade autoridad a la in-  
ter-

Interpretación ; como no la tiene la del Alcoran , aunque sean innumerables los que concuerdan en ella : porque la autoridad de la interpretacion no depende del numero , que es una relacion indiferente , i meramente metafísica , cuyos extremos son las mismas opiniones , tal vez copiadas unas de otras , i como quiera siempre inciertas en el juicio humano ; sino que depende de la conformidad que la interpretacion tiene con la mente del Legislador , fundada en la razon , i utilidad comun. I así mayor ascenso merece la juiciosa , i verdadera interpretacion de un solo Letrado , que declara la mente del Legislador por el contexto de la misma Lei , i por el fin del Legislador , i por Historias verdaderas , i coetaneas de Varones doctos bien informados , que otra interpretacion que violenté el sentido del Legislador apoyada con mil Interpretes , *L. 1. §. Sed neque 6. Cod. de vet. jur. enucl.* Por esta razon es muy conveniente ( en los casos dudosos ) la combinacion , i conformidad de Leyes concordantes ; porque éste concorde , i uniforme multitud asegura mas la verdadera inteligencia de la Lei : i aun quando es notoriamente cierta , la ilustra. Pero no ha de ser tal este adorno , que se afecte , o se añada para llenar paginas , i mucho mas la bolsa , siendo cosa averiguada , que no deve juzgarse por la multitud de los Autotes. *L. 1. §. sed neque 6. Cod. de vet. jur. enucl.*

Pero quando la interpretacion es contraria , o conforme a la Lei , no ai dificultad en lo que digo. La mayor consiste quando es dudosa. Aqui avemos de tener presentes los vicios de la razon humana , en que tambien los Legisladores , como hombres , son capaces de incurrir , *L. tanta 2. §. Si quid 14. Cod. de vet. jur. enucl.* Los vicios son la impertinencia , la obscuridad , la ambigüedad , la falsedad , i la inconsecuencia. El Interprete tiene facultad para desechar , i apartar del asunto de la Lei lo que es impertinente , o ageno de ella , explicar lo obscuro , distinguir lo ambiguo , refutar lo falso , i notar lo inconsequente. Si por medio de estas diligencias , juiciosa , i diestramente practicadas no logra aplicar con toda claridad la mente de la Lei al caso propuesto , i controvertido , de suerte que quite al Juez toda la duda que podia tener sobre la verdadera inteligencia de la Lei ; unicamente toca al Legislador decidir aquella duda inexplicable , *L. 1. L. Lege 9. L. ult. Cod.*



*Cod. de Legibus. L. tanta 2. §. sed quia 18. Cod. de vet. jur. enucl. L. 12. tit. 1. lib. 2. de las Leyes de los Visogodos, que es la 11. del Fuero Juzgo en Romance, L. 14. tit. 1. part. 1. L. 4. tit. 4. lib. 1. de las Ordenanzas Reales, L. 3. tit. 1. lib. 2. de la Nueva Recop. i es la razon ya dicha; i muchas veces digna de repetirse, porque el Juez no deve juzgar por meras probabilidades de opiniones sobre la inteligencia de la Lei; sino con firmeza de juicio por el conocimiento cierto de lo que ella manda, L. 8. tit. 1. part. 1. quedando la mayor probabilidad para las cosas de hecho, porque de otra fuerte muchas veces serian estas irresolubles.*

De lo dicho se infiere, lo que devemos decir sobre la *mera Equidad*, nombre mas ruidoso, que entendido, de grande autoridad entre los Interpretes ignorantes, i de ninguna entre los Sabios. Vealo V.m.d. claramente. La Equidad, generalmente hablando, es el mismo Derecho, o por mejor decir, es la razon intrinseca del Derecho Natural, de las Gentes, i Positivo. Segun esto, la Equidad, no es distinta del Derecho escrito, o no escrito: porque, o està comprehendida en la Lei escrita, que, siendo Lei, necessariamente ha de ser justa, i tener Equidad, a lo menos general, i entonces es Equidad escrita, L. 1. in princ. de minor. L. 1. in princ. de pec. constit. o està comprehendida en la costumbre, apoyada en hechos, a lo menos licitos, i entonces es Equidad no escrita, o consuetudinaria, L. adeo 7. §. quod si 5. in fin. de adq. rer. dom. Si el Derecho escrito, o no escrito tiene demasiada generalidad, o menor, que la que conviene; se considera la Equidad Natural, o del Derecho de las Gentes, como corregidora de aquella demasia, o suplidora de aquel defeto. Verdad es que esta Equidad Natural, o del Derecho de las Gentes, no prevenida por la Lei, o contraria a ella es rarissima, i sumamente dificil provar que es tan clara, que no deve estar sujeta a disputas, por ser la misma razon natural, o una legitima consecuencia de ella. Si la Equidad pues no es manifesta, i fuera de disputa, en qualquier otra consideracion es propia del Legislador, no del Interprete de la Lei. Puede pues la Equidad Escrita, o Consuetudinaria, o la Natural, ser Lei; pero no la *mera Equidad*: i la causa de aver tenido muchos a la *mera Equidad* por Derecho, es esta.

Aviendose publicado las Leyes de las doce Tablas ( primera Fuente del Derecho Civil ) como éstas eran pocas , i los negocios muchos , i el Estado de la Republica era Popular ; siendo dificultoso juntarla para hacer nuevo Derecho en cada nuevo caso , §. *sed Senatusconsultum* 5. *Inst. de Jur. Nat. Gent. & Civ.* fue necesario que los Jurisconsultos , o Interpretes del Derecho , Asesores de los Magistrados , i no asalariados , ni codiciosos , sino deseosos de honra , adquirida con su prudencia , i justicia , averiguassen por medio de sus disputas la Equidad Natural , i que abiertamente , o por medio de ingeniosas ficciones , la propusiesen como Derecho , i se recibiesen como tal , necesitando , i queriendo así el Pueblo , Legislador Supremo : i de aqui provino que aquellas interpretaciones , autorizadas en el Foro compusieron una parte principal del Derecho Civil , *L. necessarium* 2. §. *postea* 4. §. *bis legibus* 5. §. *ita* 12. *de Orig. jur.* Fecho en la palabra *receptum*. Alconio Pediano en la *Verrina* 3. i esta parte del Derecho propiamente ha sido una especie de Derecho consuetudinario , *L. fin. Cod. de inof. donat.* Verdad es que el Derecho escrito se aumentava tambien con las Leyes del Pueblo , con los Plebiscitos de la Plebe , i con los Decretos del Senado : §. *Lex* 4. §. *Senatusconsultum* 5. *Inst. de Jur. Nat. Gent. & Civ.* pero como en estas especies de Leyes avia muchas veces alguna dureza , se procurava ésta mitigar por la grande autoridad que ya tenian adquirida los Jurisconsultos , *L. jus autem civile* 7. *de Just. & Jur. L. necessarium* 2. §. *ita* 12. *de Orig. jur. L. Mavia* 13. §. *uxore* 1. *de an. leg.* i los Pretores teniendo por Asesores a los Jurisconsultos , eran los que mas usavan de esta licencia por la autoridad de su empleo , §. *Pratorum* 7. *Inst. de Jur. Nat. Gent. & Civ.* El Emperador Augusto con el publico pretexto de dar mayor autoridad a los Jurisconsultos , i con el secreto fin de coartarla , reduciendo el estado Republico al Monarquico , limitò la libertad de interpretar el Derecho , empezando a concederla a los que unicamente queria , i merecian su confianza , *L. necessarium* 2. §. *post hunc* 47. *de Orig. jur.* i aviendose hecho el estado Romano absolutamente Monarquico ; el Derecho Pretorio , autorizado por el Emperador Hadriano , se perpetuò , aviendole ordenado por su mandato el Jurisconsulto Salvio Juliano en el año decimoquinto de su Imperio , concurrente con la Olimpiada

227. año 3. segun Eusebio Cesariense , que es lo mismo que decir en el año 131. de la Era Christiana , o el siguiente en que celebrò las fiestas quinquennales en las quales por el gran concurso se solian promulgar las Leyes. Fuera de esto la facultad de juzgar segun la mera Equidad se restringiò a los Emperadores , *L. 1. Cod. de Leg. L. in ambiguis 85. §. quotiens 2. de reg. jur.* no quedando a los Jurisconsultos , i Jueces otra accion contra la dureza de la Lei , sino la obediencia a ella , *L. prospexit. 12. §. ipsa 1. qui & a quibus man. lib. non licent. nov. 82. cap. 10.* Es Admirable la Sentencia de San Agustín *Can. 3. dist. 4. de causa & qualitate Legis. In istis (dice) temporalibus Legibus , quamquam de his homines judicent , cum eas instituunt : tamen cum fuerint instituta , & firmata , non licebit judici de ipsis judicare , sed secundum ipsas.* De lo dicho se infiere , que el nombre de la Equidad de que tanto abusan los Letrados , sino està comprehendida en la Lei escrita , o en costumbre racional , o sino es el mismo Derecho Natural , o de las Gentes , es tan quimera , como el Hombre Cavallo , como hija de la veleidad , i capricho humano ; i la Epiqueya , o regla directiva de la justicia legal , es virtud propia de Legisladores , i totalmente agena de los Interpretes , los quales usando bien de su oficio , no deven interpretar la Lei , sino segun la mente del Legislador.

En suma pues venimos a concluir , que las Leyes estrañas no tienen vigor , sino son aprovadas por Soberano legitimo : que aun las Leyes propias no deven observarse , si legitimamente se han abrogado : que los Interpretes del Derecho Civil , i Canonico solo pueden servir (en el asunto de que tratamos) para entender mejor las Leyes tomadas de uno , i otro Derecho : i los Interpretes de las Leyes Patrias , para comprehenderlas mas facilmente , estando ellos mas informados de las costumbres nacionales , i aviendo hecho mas estudio en las Leyes propias : i siempre tendran mas autoridad los Interpretes , de quienes se valieron los Legisladores en la formacion de las Leyes nuevas , como Bernardo de Monte mirato , Presbitero Compostelano , i Garcia , Letrado de Sevilla (distinto de Fortun Garcia mas moderno) de quienes se congetura probablemente que se valió el Rei Don Alonzo en la composicion del *Fuero Real* , i de las *Siete Partidas* : Don Vidal de Canellas , Obispo de Huesca , celebre

Compilador de los *Fueros de Aragon*, i otros semejantes, cuya noticia es tan obscura, como necesaria. Finalmente la *mera Equidad*, i la *mera Epiqueya*, que se figuran los Interpretes, son dos Idolos de los Letrados ignorantes, i aun de muchos que no se tienen por tales.

Me parece que V.md. deve advertir todo esto en su Prologo por el gran abuso que hai en alegar impertinentemente el Derecho extraño; en amontonar inútiles opiniones de Interpretes, con que se hinchan las paginas a poca costa de quien escribe, i a mucha de los Litigantes; i finalmente en afectar espíritu de justicia nombrando, i celebrando, pero no practicando, la *Equidad*, i *Epiqueya*. En lo demas espero que la grande aplicacion de V.md. a las Leyes de España, le facilitará escribir, como quien está doctamente instruido en ellas. V.md. me mande, estando seguro de que deseo servirle en cosas de importancia. Dios guarde a V.md. muchos años, como se lo ruego. Oliva a 7. de Enero 1744.

B. L. M. de V.md.

Su mas seguro servidor, i amigo

*D. Gregorio Mayans i Ciscàr.*

## C E N S U R A

DEL Dr. AGUSTIN SALAS ; PRESBITERO DE LA Iglesia de San Bartholomè ; Dotor Theologo de la Universidad de Valencia ; Chronista de esta Ciudad , i Reino ; i Academico Valenciano.

Por Comission del Juez Ordinario.

M. I. S.

HE leído la presente *Instituta Civil, i Real*, remitida a mí Censura. Su Autor el Dotor Don Josef Berni, Abogado de los Reales Consejos. I he observado que no solo su lición es útil, i provechosa, sino mui necesaria para la practica de la Jurisprudencia Civil. Pues siendo cierto que los Abogados deven proponer en juicio las Leyes propias, i que los Jueces deven sentenciar segun ellas, es preciso que sean necesarias aquellas Instituciones en que deven ambos poner su estudio, por contraher las Leyes que deven ponerse en practica. La observancia de las Leyes Reales de España està jurada por sus Ministros, i Abogados, mas no la del Dorecho Romano, sino en lo que en el se observa tomado del Derecho Natural, i de las Gentes; ni la del Derecho Canonico, sino en lo tocante a cosas Espirituales; i menos de seguir a los Interpretes, cuyos dictámenes en juicio deven reputarse por de ningun momento. Sin embargo, no ai cosa mas comun en los juicios que alegar aquellos, i sentenciar segun ambos Derechos, i Opiniones de los Jurisconsultos, olvidadas enteramente, i aun abandonadas las Leyes del Soberano que juraron; exponiendo a evidente riesgo sus conciencias, por faltarles lo necesario para saber administrar justicia. Para remediar este daño, en varias partes se publicaron muchas obras. Diego de Aguirre, imprimió en Roma su Comentario Practico a la Instituta de Justiniano; i la Bibliotheca Legal de Fontana, i la reciente aumentada de Lippenio, ofrecen muchísimas Institutas Practicas, con que diferentes Varones timoratos procuraron el bien publico de sus Reinos. I no produciendo menores Hombres nuestra España, Antonio Pichardo, escribió para desterrar estos abusos el Libro: *Practica Insti-*

*Institutiones Juris Civilis Romanorum, & Regii Hispani, ad praxim, &c.* en que encerrò la practica de nuestras Leyes. I modernamente Don Thomas Martinez Galindo publicò su *Phœnix Jurisprudentiæ Hispanicæ*. I tambien Don Antonio Torres, i Velasco, sacò a luz el Libro: *Institutiones Hispanæ, Practico-Theorico-Commentatæ*. Pero faltaron, en que siendo el fin que se propusieron, instruir a nuestros Españoles en las Leyes, i Jurisprudencia particular de España, pusieron en Idioma Latino lo que devian expressar en el Language que usaron nuestros Soberanos. Mayor provecho se le uviera seguido a la Nacion si todo se uviera expressado en Castellano. I por esto deseando el bien universal de ella nuestro Autor, propuso formar las presentes Instituciones, que fuesen Compendio i Abreviacion del Derecho Civil; i propio tambien de estos Reinos, advirtiendo en cada titulo, i §. de ellas su concordancia con las Leyes de España. I siendo obra de muchas vigiliass, i tenaz aplicacion, por mirar su Autor por la utilidad de los Españoles; i por otra parte no conteniendo cosa contra la Fe, ni buenas costumbres, juzgo que deve V. S. dar la licencia que suplica, para que esta Obra vea la luz publica. Valencia a 25. de Enero 1745.

*Dr. Agustín Sales, Presbitero.*

## P R O L O G O.

**L** Etor , quando empezè la Práctica de Jurisprudencia , me encontrè en un caos de confusiones , pues apenas podia entender palabra de la Práctica ; y por lo mismo que pasó por mi , discurro que puede aprovecharte la presente *Instituta* , pues en ella encontrarás explicados los §§. con la mayor brevedad que me ha sido posible ; y en seguida verás las Leyes Reales , y casos prácticos que he pensado ser mas conducentes. La Obra es sucinta , no cito Leyes Civiles , pues què mas texto Civil , que el mismo §. de *Instituta* ! Facil me hubiera sido la formacion de 4. tomos en folio , pues todos saben , que las Leyes Reales se hallan respectivamente glosadas por *Azevedo* , *Montalvo* , *Lopez* , *Perez de Salamanca* , *Paz* , *Gomez* , *Hermosilla* , *Gutierrez* , &c. cuyos escritos estan llenos de innumerables citas , y tienen muchas mas los Autores citados , y con valermè de èstas ultimas , y dexar las referentes , no hay duda , que saldria voluminosa la Obra ; pero como mi intencion es instruir al Principiante , huigo de superfluidades , y solo me entretengo en el Real Derecho , que es lo mas importante.

Tengo alguna noticia de muchos Sabios Autores *Institutistas* , pues en la antigüedad florecieron *Francisco Acurcio* , *Pedro de Bella-Perfisa* , *Juan Fabro* , *Nicolàs de Neapoli* , *Baldo* , *Juan de Platea* , *Christoval Porcio* , *Angel de Arcio* , *Thomàs Murner* , *Federico Nau-sèa* , *Juan Jorge Brandicio* , *Juan Francisco Ocerio* , *Claudio Cancian-cula* , *Juan Ferrario Montano* , *Andres de Pisa* , *Rodulfo de Auricuria* , *Juan de Felicitate* , *Nicasio de Vuberda* , *Henrique de Piro* , *Gotardo Aleman* , *Diro* , *Jasòn* , *Luis Gomez* , *Udalrrico Zacio* , *Juan Crucèo* , y *Juan de Blanasco* : cuyos Autores empezaron à desconocerse desde q̃ *Joachin Myfingerio* extendiò mas la pluma , y todos los referidos fueron olvidados , mediante la erudita , y juiciosa Obra de *Arnoldo Binnio* , à cuyo espejo han sido reputados por floxos *Antonio Perez* , y *Juan Borcontel* ; por impertinente *Francisco Otomano* (à causa de aquellas particiones retóricas) por mas ingenioso , que juicioso *Rynardo Bacovio* , y por prolijo *Juan Harprecto*.

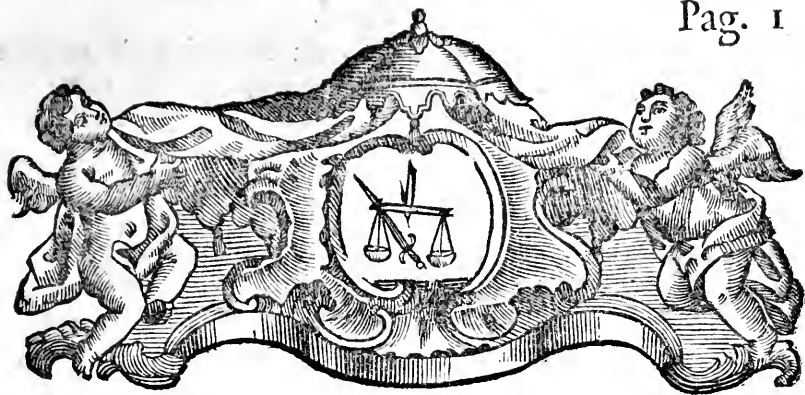
En lo moderno , y en especial en nuestra España , de los *Institutistas* que he visto son *Pichardo* , *Galindo* , *Flores* , y *Torres* ; y si el rumbo que tomaron theorico hubiera sido mas practico , yo mismo me haria justicia quedandome manuscrito este corto trabajo , o no haviendole emprendido.

Las celebres Concordancias de *Don Sebastian Ximenez* llegaron à mis manos quando acababa en borrador esta corta Obra , y à primer vista me pareció puesto en practica mi pensamiento; pero observè , que las Concordancias en orden à §§. de Instituta estàn equivocadas , pues los §§. estàn notados sin forma , no concuerdan la mayor parte de citas , y en suma , nada decide , y de dicha Obra solo se puede sacar la correspondencia con algun trabajo , y con el mismo , se lograria viendo el indice de Gregorio Lopez.

Todos los Autores mas, que menos son utiles, unos son mas apreciables, que otros , unos gustan de un escrito , otros le aborrecen, y todo el mundo es un mar de dictámenes. Tu, Letor , huye de tal labirinto, y acoge te al estudio de las Leyes Reales de España, q̄ ellas te sacarán de todo. Por ellas seràs buen Abogado aun en los Reynos, que en lo Civil no estàn obligados à seguir las ; v. gr. Cataluña , y Aragon ; pues como las Leyes Reales estàn sacadas de los Santos Padres, y Autores mas científicos ; *L.6. tit.1. part.1.* que tuvieron por norte à las Leyes Divinas , Canonicas , y Civiles (diganlo D. Sebastian Ximenez en sus Concordancias, y Gregorio Lopez en su Comento) sucede, que el *quid juris* casi es conforme en todos Reynos; digo casi, porque en dotes, donaciones, y ultimas voluntades, hay alguna disimilitud, y en lo demás solo hay que ver en lo ritual, que no es del caso.

Y ultimamente tendràs presente , Letor , que entras en una facultad que logra grandes preeminencias (acotadas por Don Melchor de Cabrera en su Abogado perfecto) y que estàs expuesto à errar, estando obligado à restitution de costas, daños , y perjuicios , que motivare tu impericia , ò tu omision , ò tu negligencia. *L. 6. tit.16. lib. 2. Recop.* Entras en una facultad en que tus Profesores anhelan dependencias , que valgan , y ensanchar los creditos facultativos ; y finalmente entras en una facultad , que , aunque obres bien , has de tener quien te quiera mal ; *L.11. tit.1. part.7.* y à no mediar la conducta de oír à todos en justicia , correrian borrasca los mas justos Jueces , y Abogados. Tu , Letor , procura aprovecharte , pues en quanto puedo te facilito norma para que con mas prontitud , y menos trabajo , sepas tu obligacion en la Practica Real de Jurisprudencia. Mucho mas pudiera , y debiera prevenirte ; pero mas quiero que lo sepas de mi Maestro Don Gregorio Mayans y Ciscar , à quien consultè mi pensamiento, y con la erudicion que suele me diò la instruccion , que veràs en la carta antecedente : VALE.





# LIBER I. TITULUS I. DE JUSTITIA, ET JURE.

Ad princ. & §. Jurisprudencia 1.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido practico.*
3. *Origen de la Justicia.*



4. *Los provechos de la Justicia.*
5. *De quantas maneras se divide.*



**J**usticia es una constante, y perpetua voluntad de dár à cada uno lo que es suyo.

Y la Jurisprudencia es un conocimiento de las cosas Divinas, y Humanas, y ciencia de lo justo, è injusto.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 1. tit. 1. part. 3.*

3 La Justicia nace de Dios (à quien se le dà el atributo

de Sol de Justicia. *Proœm. tit. 1. part. 3.*) Diganlo nuestros primeros Padres, y Angeles malos, que fueron los primeros que experimentaron Justicia en sus procederes: aquellos siendo echados del Paraíso, y éstos del Impireo. Los que administran Justicia deben tener tres qualidades. La primera, voluntad de quererla administrar: La segunda, que la sepan administrar: Y la tercera, que tengan esfuerzo, valor, y poder

der contra quien no la obedezca. (*Proœm. tit. I. part. 3.*) Se consigue la primera, con que se desprecien tres contrarios, *Amor, Odio, è Interès*. La segunda, con la aplicacion al estudio de nuestras Leyes Reales. Y la tercera, con la sèrriedad, buen exemplo, fòsiego, y pausa en oír.

4 La Virtud de la Justicia es el fundamento, y vasis de todas las demàs Virtudes. Platon decia, que la fabiduria sin Justicia, mas se ha de llamar astucia, que ciencia. Quien la guarda, se laurea con corona de Bienaventurado; (*Psal. 105. v. 3.*) y quien la sigue halla la verdadera senda de la vida. Ofrece Dios por su Real Profeta el dominio de la tierra à los amantes de la Justicia. (*Psal. 36. v. 29.*) Bendiceles sus moradas, (*Prov. 14. v. 11.*) y les promete el sustento con opulencia. Es tan universal la Justicia, que incluye debaxo su nombre todas las demàs Virtudes; de forma, que qualquiera virtud es justicia, y qualquiera justicia es virtud; y todo lo que es honesto se regula por los principios de la Justicia. Berni *Filosof. tom. 4. pag. 102. n. 2.*

5 La Justicia se divide en dos maneras: *Comutativa*, y *Distributiva*. La *Comutativa* es la que fenece las controversias, dando à cada uno lo que es su-

yo, sin distincion de personas; esto es, guardando proporcion Arithmetica: v. gr. un Real Decreto, que no exceptue à persona alguna. La *Distributiva* es la que distribuye premios, y castigos, observando proporcion Geometrica: v. gr. un Decreto, que nadie lleve armas, à excepcion de los Cavalleros. Tambien la Justicia se toma por la equidad: v. gr. quando se templa una Ley havida consideracion à las circunstancias: cuya equidad, theoricamente, debe ser civil; esto es, aprobada por los Juris-Consultos, y en practica deben ser las circunstancias tales, que la Ley del Reyno permita temperarse el castigo.

§. *His igitur*, 2.

I EL Principiante ha de empezar por lo mas facil para poder comprehender lo dificil, y por esso se lleva la norma de la presente Instituta.

2 Esta maxima la observan todas las Artes, y Ciencias. Las letras se aprenden por el Alfabeto, despues se forman silavas, vocablos, &c. y en nuestra practica tenemos el espejo en el Prologo, que dà principio à las *Partidas*; con la distincion, que el Emperador Justiniano apurò, y definiò el Derecho antiguo de los Ro-

Romanos, y el Sabio Rey Don Alonso el IX. escogió de lo antiguo lo mejor, y adaptandolo à dichos de Santos Padres, y Escritores mas científicos, formò el exquisito ramillero de las Siete Partidas, pues en ellas se encuentra facil norma para aprenderlas, y reglas para el buen regimen de alma, y cuerpo. *L. 6. tit. 1. part. 1.*

*§. Juris precepta, 3.*

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *El bien pensar se une con el primer precepto.*
4. *El bien hablar se une con el segundo precepto.*
5. *El bien obrar se une con el tercer precepto.*

**L** Os preceptos del Derecho son tres: Vivir honestamente, no dañar à otro, y dàr à cada uno lo que es suyo.

2 En practica acontece lo mismo. *L. 3. tit. 1. part. 3.*

3 Pensamiento se dice así, porque pesa todas las cosas, que al hombre le vienen en cuidado. *L. 1. tit. 3. part. 2.* Nace del corazon del hombre; debe ser sin codicia, ni tristeza, y que de él venga provecho. *L. 2. tit. 3. part. 2.* Del buen entendimiento nace, que

el hombre sea honesto, y por consiguiente, *el vivir honestamente.* Dirigen se bien los pensamientos con el recuerdo de los Novísimos, y de esta forma se huirà de pretensiones injustas, y que excedan à la sabiduria, y estado, naciendo el tener sosiego, que es otra de las circunstancias para conocer el verdadero camino.

4 La palabra para ser bien dicha, debe ser bien pensada; porque siendo declaracion del corazon del hombre, *L. 1. tit. 4. part. 2.* es muy à proposito, que este se manifieste con lealtad, y honestidad, ajustandose à Derecho, y de esta forma *no dañará à otro.* Dirigen se bien las palabras (como he dicho) quando son bien pensadas; y así el Abogado, y Juez no deben ser faciles en manifestar sus corazones, antes bien oír con reflexion, caridad, y paciencia à las partes, y recayendo esto con ciencia de lo justo, è injusto, saldràn pareceres, y decisiones conformes à razon, y justicia. Oy en día en las malas palabras tiene el espíritu infernal su mayor confianza, pues he observado, que apenas se encuentra hombre pèrito en boca de otro de la misma Arte, y publicamente, y sin el menor escrupulo, se van desacreditando en lo facultativo,

y todo nace de la embidia, y ambicion.

5 El buen obrar es el mejor interprete del bien pensar, y hablar, uniendose con el tercer precepto *dár à cada uno lo que es suyo*; y con semejante acto se consigue la gracia de Dios, la proteccion del Monarca, y que todos estimen, y se fien del que obra bien. *L. 23. tit. 22. part. 3.* De que es visto, que bien dirigidos *pensamientos, palabras, y obras, se vive honestamente, no se daña à otro; y se dà à cada uno lo que es suyo*: y con semejantes antecedentes se teme à Dios, que es la mejor sabiduria; y si èta te falta, no tienes que esperanzar gusto en las dignidades, placeres en los divertimientos, y feliz exito en las empresas, por ser constante, que Dios pone acivar en lo mismo, que los hombres se prometen dulzura, sin contar con la obligacion.

#### §. *Hujus studii*, 4.

1 EL estudio del Derecho, ò trata del publico, ò privado, ò particular. Derecho publico es el que pertenece al estado de los negocios Romanos; y particular, el que pertenece à cada uno. Aquí se tratarà del Derecho particular, el que està sacado de preceptos na-

turales, de las Gentes, y de los Ciudadanos.

2 En practica es lo mismo, segun se dirà.



## TITULUS II.

*De Jure Naturali, Gentium, & Civili.*

*Princ. Jus Naturale.*

1 EL Derecho natural es aquel, que la naturaleza enseña à todos los animales, y conviene tanto à los irracionales, como à los racionales, dimanando de èl la union de macho, y hembra, crianza, y educacion de los hijos.

2 En practica es lo mismo. *L. 2. tit. 1. part. 1.* Pero, como no habiendo entendimiento, no puede haver, ni conocimiento de Derecho, ni verdadera obediencia, es cierto, que los irracionales son incapaces de Derecho natural, como yà lo apuntò Arnoldo Binio sobre el principio deste titulo. Los Decretos expedidos contra el Derecho natural deben obedecerse, y no cumplirse, mediante una humilde representacion de los inconvenientes, y en este sentido la referida *L. 2. tit. 1. part. 1.* hace relacion à la *L. 4. tit. 14. lib. 4. Recop.* Veanse *L. 5. tit. 12. lib. 3. Ord. L. 5.*

*L. 5. tit. 17. lib. 5. Recop. L. 5. tit. 1. lib. 2. del Fuero Juzgo. L. 2. tit. 10. part. 1. L. 31. tit. 17. part. 3.*

*§. 1. Jus autem Civile, & §. 2. Sed jus quidem civile.*

**E**L Derecho Civil se diferencia del de Gentes, en que todas las Naciones gobernadas por Leyes, ò costumbres, en parte se gobiernan por derecho propio de solas ellas, en parte, por Derecho Comun à todos los hombres; porque el Derecho que se hace para una poblacion, se llama Derecho Civil; pero el Derecho, que la razon natural constituyó à todos los hombres, llamase Derecho de Gentes. El Pueblo Romano en parte usa del Derecho propio, y en parte del Comun à todos los hombres. El Derecho Civil toma nombre de la Ciudad, que le ha establecido, ò aceptado; v. gr. el Derecho de los Athenienses se llama Derecho Civil de Athenienses, lo que es conforme à razon, pues los Romanos son así llamados de Romulo, y Quirites, de Quirino; de forma, que quando se dice Derecho, se entiende el de Romanos, así como por la palabra Poeta entre los Griegos se entiende Homero, y entre los Latinos, Virgilio.

2 Si en práctica miramos estos §§. les encontraremos ob-

servados en las Leyes Reales de Castilla, en los Fueros de Aragon, y Cataluña; de forma, que quando en práctica decimos: *Es conforme à Derecho*, se entiende el Real de España, ò los Fueros de Aragon, ò Cataluña, segun donde se hablare, y de que causas, pues en las criminales, todo es uno.

*Vers. Jus autem Gentium.*

**E**L Derecho de Gentes es comun à todos los hombres, y à ocasion de pedirlo la ocurrencia de los tiempos, y las necesidades de los hombres, ordenaron sus respective Leyes, y se originaron guerras, cautiverios, y demás, que vemos, como contratos, &c. y en este sentido el Derecho de Gentes se opone al Natural primario; pues en este lograban los hombres libertad, y en el de Gentes, no.

2 En práctica resulta lo mismo, *L. 2. tit. 1. part. 1.* y es tan importante el Derecho de Gentes, que sin el no se podría vivir; *dist. L. 2. tit. 1. part. 1.* porque en lugar de paz, reynaria la inquietud. Y es de advertir, que el Derecho de Gentes lleva una presuncion legal, entre otras, y es, que lo hecho por defensa, se entiende practicado con Derecho. *L. 2. tit. 1. part. 1.*

§. *Constat autem*, 3.

**I** EL Derecho , que se usaba , ò era escrito , ò no escrito. Escrito era lo que el Pueblo Romano determinaba se pudiesse por escrito; cuyo Derecho se componia de Leyes , Deliberaciones del comun , de la voluntad del Principe , parecer del Senado , Edictos del Magistrado , y opiniones de los Prudentes.

2 En practica se acabaron casi todas las dichas seis especies , y con todo , se explicarán en sus §§. Mirado el Derecho de España , le hay escrito : v.gr. las Leyes Reales ; y el no escrito se dirà en su caso.

§. *Lex est* , 4.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido práctico.*
3. *Quien puede hacer Ley.*
4. *A quien escuse no saberla.*
5. *Como se deben entender las Leyes.*
6. *Por donde se deben juzgar los Pleytos.*
7. *Si las Leyes Romanas , y Autores tienen lugar para juzgar , ò defender.*

**I** Ley era la que el Pueblo Romano hacia preguntado por el Magistrado.

2 En practica es la que apre-

mia à la vida del hombre , para que se arregle à lo bueno , y se aparte de lo malo. *L. 4. tit. 1. part. 1.* La Ley solamente se dirige à mandar lo justo , prohibir lo injusto , y permitir lo indiferente. Bobadilla *lib. 2. Polit. cap. 2. n. 3. y siguientes*; nota mucha erudicion para la observancia de las Leyes.

3 Los Reyes , y Emperadores tienen Derecho para hacer Leyes , y los que tengan facultad de estos. *L. 12. tit. 1. part. 1.* Algunos pientan ser arbitros en aumentar , ò disminuir la Ley ; y la lastima es , que no hay fundamento juridico. Temperar la Ley solo queda para el Legislador , y Real Supremo Consejo de Castilla , mas no para las Chancillerias , Audiencias , Alcaldes , &c.

4 Aunque es general regla , que nadie se escuse del mal hecho , por decir no saber Leyes. *L. 2. tit. 1. lib. 2. Recop. L. 3. tit. 4. lib. 1. Ord. LL. 3. y 4. tit. 6. lib. 1. del Fuero Real. LL. 10. y 20. tit. 1. part. 1. L. 31. tit. 14. part. 1. L. 9. tit. 1. part. 7. L. 1. tit. 6. lib. 3. Recop. L. 3. tit. 1. lib. 2. del Fuero Juzgo.* Sin embargo , se exceptúan los Locos , los menores de catorce años , las mugeres menores de doce años , los Cavalleros que estuvieren en la Guerra , ( esto se entiende en quanto pierden algo de sus

sus haciendas , porque si cometieron hurto , muerte , herida, &c. no les escusa , por ser delitos contra el mismo Derecho de las Gentes ) los que moran en despoblados , los Pastores que andan guardando ganado por los montes , y las mugeres que estuvieren en semejantes lugares. *L. 21. tit. 1. part. 1.* Advierta el Letor , que en esta Ley 21. se lee la palabra : *menores* , debiendose leer : *mayores* , segun la *Ley 9. tit. 1. lib. 1. Recop. Auto 19. tit. 11. lib. 8. Recop.* Y Acebedo comentando dicha *L. 2. tit. 1. lib. 2. Recop.* nota tambien los que pueden escusarle por no saber leyes.

5 La Ley se debe entender tomando el verdadero sentido , segun la mas sana , y piadosa parte , conforme fueren sus palabras ; *L. 13. tit. 1. part. 1.* pero , en el caso de ser dudosa , la ha de declarar su Magestad. *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* Algunos piensan , que el grado de Jurisprudencia les dà facultad de interpretar Leyes segun sus caprichos ; pero lean dicha *L. 3.* y tengan presente el juramento de la aprobacion , y se hallarà , como ninguna persona puede interpretar la Ley del Reyno , fuera de su natural , y genuino sentido , à excepcion de su Magestad , y Real Consejo.

6 Los pleytos se deben juz-

gar , y defender por la *Nueva Recopilacion de Castilla , Autos Acordados , Siete Partidas , Ordenamiento Real , Fuero Real , Fuero Juzgo , y Leyes de Estilo , y por los Estatutos , y Fueros municipales de los Lugares* donde se suscitaren los pleytos , siguiendo el orden de la *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* Y para la perfecta inteligencia desta *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* que es la llave de la Jurisprudencia Española , se ha de leer bien la glosa , que sobre ella hace Acebedo ; y la de Antonio Gomez sobre la *L. 1. de Toro*. La glosa de Diego Perez de Salamanca sobre la *L. 4. tit. 4. lib. 1. Ord.* La de Villadiego sobre las *LL. 8. y 9. tit. 1. lib. 8. del Fuero Juzgo*. Y la de Montalvo sobre la *L. 5. tit. 6. lib. 1. del Fuero Real*. A muchos he visto confundirse con esta regla , causandoles dificultad el que en la Recopilacion , y Partidas hay muchas Leyes derogadas por otras , y que algunas no se observan ; pero de esta confusion saldrà el Principiante con dos reglas. La primera , es ver la Ley del Reyno , que le importe , en su margen encontrerà la fecha , y examinado todo el titulo , con facilidad hallarà si hay otra mas moderna , que diga lo contrario ; despues en los Autos Acordados hallarà el indice particular de estos , y por

el A B C encontrará, si hay Auto sobre la especie, y seguirá su decisión, teniendo presente las Reales Cédulas, que van saliendo, estando siempre à la última determinación. La segunda regla es en *Partidas*, pues aunque no se lee fecha, no importa: léase la Ley de Partida, y del título donde está se encuentra, sacará la correspondencia del título de la Recopilación, y hará el examen que se lleva dicho en la primera regla, (lo mismo digo sobre el Fuero Juzgo, Ordenamiento Real, Fuero Real, y Leyes de Estilo) y no encontrando moderna decisión en contrario, seguirá à la Ley de Partida, en virtud de la orden prevenida en dicha *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* Y para mas certificarse, vea à Juan Martínez de Olano en sus Concordancias, y por el A B C encontrará las Leyes de Partida derogadas; y en la *pag. mihi 251.* verá con mas facilidad las Leyes derogadas partida por partida: y recayendo estas dos reglas con tener bien vistas las Leyes Reales, con gran facilidad desechará la obscuridad que se figuran los que no las han visto.

7 En terminos de Leyes Civiles, y Autores, no quisiera hablar palabra; pero para que el principiante pueda formar seguro concepto, le imploro aten-

ción al dilema siguiente: O hay Ley del Reyno sobre la especie, ò no la hay, ò está dudosa: (no hay medio.) Si se encuentra clara, se ha de seguir sin remedio; *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* si no la hay, deben los Oidores del Territorio proponer la especie à su Magestad para que haga Ley, y cesen pleytos. *L. 7. tit. 1. lib. 2. Recop.* Si está confusa, ò dudosa, de forma, que necesite declararse, lo debe hacer su Magestad, ò el Real Consejo, que tiene poder, segun resulta de los Autos Acordados, y de la *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* Que este dilema está puesto en práctica, es evidente, pues la observancia de las Leyes Reales, es jurada por los Ministros, y Abogados; *L. 2. tit. 16. lib. 2. L. 6. tit. 9. lib. 3. L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* demonstrandose las consultas, ò representaciones, y decisiones por todos los Autos Acordados, y por muchísimas Leyes que lo demuestran. *L. 14. tit. 7. lib. 5. L. 3. tit. 1. lib. 6. Recop.* De cuyo dilema se dexa bien discurrir la poca, ò ninguna cabida, que las Leyes Civiles, y Autores tienen en la práctica Real. Ya me hago cargo, que las Leyes Civiles, y Autores se permiten alegar en los Informes, y Papeles en Derecho en los mismos Tribunales



Superiores ; pero esto se permite en quanto son comprobantes , no , si dicen lo contrario , ò lo que no ha establecido el Derecho de España , como consta de las *Leyes 8. y 9. tit. 1. lib. 2. del Fuero Juzgo*. Tambien vemos permitido alegar dichos de Seneca , Ciceron , &c. pero ni unos , ni otros sirven para juzgar , ò defender , si solo para que se lean en los Estudios Generales ; *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* y aun ha mandado su Magestad , se lean Leyes Reales en las Universidades de España. Tambien tengo presente , que los mas clasicos Autores dicen , que se pueden alegar las Leyes Romanas , y sus Interpretes , y que se debe juzgar segun ellas , por estar fundadas en la razon natural , ò Derecho de las Gentes ; pero , los que dicen esto , debieran observar , que si las Leyes Romanas , ò sus Interpretaciones , no son meramente positivas , ò discursivas , sino clara , y manifestamente derivadas por naturales , y legitimas consecuencias del Derecho Natural , ò de Gentes , tienen la misma fuerza que estos Derechos superiores al Civil. Tambien confieso que quando las Leyes generales del Derecho Romano son las mismas que las del Derecho Español , se pueden alegar , y por ellas juzgar , segun

los casos particulares , que tiene decididos el Derecho Civil , ò juiciosamente han explicado los mas sabios Interpretes ; porque esto no es otra cosa , sino declarar la mente de la Ley , y aplicarla à los casos particulares. Pero si nada de esto sucede , quìen puede dudar , que el Legislador debe ser el Soberano propio , y no el Estraño ? Y què se ha de guardar como Ley la que establece , acepta , ò confirma el que tiene potestad legitima , y no el que no la tiene ? En suma , al Superior legitimo , con potestad nacida de las Leyes , ò costumbres fundamentales , y no à otro , toca establecer Leyes nuevas en los casos nuevos , ò declarar las que hay en los casos dudosos ; y esto es lo que Yo digo ser conforme à las Leyes de España , y lo contrario opuesto à ellas. Tu , Lector , no te introduces en el laberinto de Autores , hasta que sepas bien las Leyes Reales de Castilla , y entre tanto no desmayes , y tèn presente , que si eres buen Theorico , seràs buen Practico , casi sin trabajo ; pues si sabes el orden de las Pandectas , y la inteligencia regular de los textos Civiles , miraràs à Don Sebastian Ximenez en las Concordancias de ambos Derechos , y veràs con quanta facilidad encontraràs texto Real en favor,

ò en contra. Lo mismo sacaràs del otro tomo de Adiciones; y si no tienes à mano estos Libros, mira el Indice de las Siete Partidas de Gregorio Lopez; y antes de empezar el Indice de la Glosa veràs casi todas las correspondencias de titulos Civiles, Canonicos, y Reales, y con poco que mires el titulo con la precaucion, que tengo dicha en el num. 6. encontraràs lo que buscarens en favor, ò en contra.

Verf. *Plebicitum*, &c.

I EL Magistrado Plebeyo preguntaba à la Plebe el Derecho que debia observar; y la respuesta se llamaba *Plebicitum*. Hay diferencia entre el Pueblo, y la Plebe: En el Pueblo se comprehenden los Patricios, ò Generosos, Senadores, y demàs Ciudadanos; y por Plebe se entiende los Ciudadanos, que ni son Patricios, ni Senadores.

2 En la practica no sucede asì, porque el Gobierno de España es Monarquico.

§. *Senatus-Consultum*, 5.

I EL Derecho que el Senado establecia, se llama *Senatus-Consultum*; pues como el Pueblo Romano se aumentò en tanta manera, que

era difícil sujetarle, se determinò, que en lugar de pedir Leyes al Pueblo Romano, las hiciesse el Senado.

2 En practica repito lo mismo, que tengo dicho sobre los Autos Acordados, haviendo el Principe concedido al Consejo Real, lo que el Pueblo al Senado, baxo las reglas de la L. 62. tit. 4. lib. 2. Recop. n. 10. ibi: *Si convinieret mudar alguna Ley, ò Ordenanza, ò hacerla de nuevo, ò dispensar con ellas, en tal caso lo acordaràn, para que despues de mirado con mucho acuerdo, se consulte, y sin orden expresse mia, no se consentirà, que ellos, ni otro Tribunal alguno, ni nadie contravenga à dichas Leyes, y Ordenanzas.*

§. *Sed & quod Principi placuit*, 6.

I TENIA fuerza de Ley lo que al Principe placia que lo fuesse, con tal, que tuviesse qualidades de bueno, y conveniente. Quando el Principe perdona algun delito, no es Ley que se extiende à todos, si que se coarta à la persona que perdona.

2 En practica es lo mismo. L. 2. y 11. tit. 1. part. 2.

§. *Pre-*

§. *Prætorum* , 7.

§. *Sine scripto* , 9. & §. *Et non ineganter* , 10.

**I** Los Edictos de los Pretores eran unos Carteles que fixaban los Magistrados, que tenian jurisdiccion Civil, manifestando al Pueblo las Leyes por las quales havian de juzgar; y lo mismo hacian en algunos negocios los Ediles Curules: esto es, Veedores, ò Amotacenes, que tambien tenian jurisdiccion.

2 En práctica no hay tal cosa, y se juzga al tenor del *num. 6. §. Lex est*, de este titulo.

§. *Responsa prudentum* , 8.

**I** Antiguamente el Emperador Augusto, y despues otros Príncipes dieron facultad à algunos Sabios para que respondiesen à las Consultas, cuyas respuestas tenian tanta autoridad, que no era lícito al Juez apartarse de semejantes decisiones.

2 En práctica tenemos experimentado lo mismo en el Real, y Supremo Consejo de Castilla, pues tiene facultad Real para resolver; de forma, que à los Jueces no les es lícito apartarse de semejantes Decretos: v. gr. *los Autos Acordados*.

**I** EL Derecho no escrito es la costumbre aprobada por mucho tiempo por aquellos que la usan, la qual tiene fuerza de Ley. El motivo, que hay para dividir el Derecho en escrito, y no escrito, es haver observado lo que sucedia en las dos Ciudades de Grecia, Athenas, y Lacedemonia, pues en aquella los Athenienses guardaban las Leyes, que tenian escritas, y en esta observaban las Leyes de memoria, y sin escritura.

2 En práctica tambien hay Derecho no escrito, qual es la costumbre, que no opuesta à Ley del Reyno se debe observar. *L. 7. tit. 2. part. 1.* Quando se sigue pleyto, y la Parte funda su accion en la costumbre del Lugar, en las probanzas se debe articular, ser tal costumbre, y que à su tenor siempre se ha juzgado, y declarando Escrivanos, ò Abogados ser cierto, se tendrá por justificada la accion. Siguiendo esta norma práctica, algunos quieren probar la no observancia de la Ley del Reyno, y van errados; porque la no observancia de la Ley es cosa absolutamente negativa, y lo que es tal, no puede abrogar el

Derecho positivo: y sería cosa estraña, que ignorara un Alcalde la Ley del Reyno, si guiera à un Autor Reyniculo, y que esto valiera por costumbre, quedando à un lado la Ley justa! Quanto, y mas, que los Usos, Costumbres, y Fueros de este Reyno están derogados, *Auto 157. part. 2.* y en tanto aprovechan, en quanto no hay Ley del Reyno; *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* entrando en todo caso la consulta de la *L. 7. tit. 1. lib. 2. Recop.* Pero si la costumbre de juzgar fuere del Supremo Consejo, es valida, y debemos seguirla. *La Costumbre es Derecho, ò Fuero que no es escrito, que han usado los hombres mucho tiempo, ayudandose en las cosas, y en las razones sobre que la usaron.* La costumbre es en tres maneras, la primera, quando es en lugar determinado, y en persona cierta: La segunda, quando se extiende à lugares, y personas: Y la tercera, sobre hechos señalados. *L. 4. tit. 2. part. 1.* Supuestas las definiciones, y circunstancias de la costumbre, digo: que la costumbre, ò es interpretativa de la Ley, ò contra Ley, ò no habiendo Ley. La costumbre que interpreta la Ley, no requiere noticia del Principe; segun el Sr. Salgado de *Retent. part. 1. cap. 9. n. 9.* Y no puede exten-

derse de caso à caso, ni de lugar à lugar. Salgado ibi: *n. 7.* No habiendo Ley, tiene la costumbre fuerza de tal; Bobadilla *lib. 3. Polit. cap. 8. num. 195.* Siendo la costumbre contra Ley, es abuso, y en especial en este Reyno por estar derogados *Usos, Costumbres, y Fueros; Auto 4. tit. 2. lib. 3. L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* Pero, siendo la costumbre inmemorial se dudaba, si vencía à la Ley; Cevallos en sus communes questiones, en la 534. apunta las Opiniones; pero hoy ya no nos sirven, porque no tenemos duda en que vence à la Ley, por presumir el Derecho que el Principe tiene noticia de la Costumbre inmemorial contra Ley; Bobadilla *lib. 3. Polit. cap. 8. n. 195. Ley 1. tit. 15. lib. 4. Ley 1. tit. 2. lib. 7. Recop.* Desta regla se exceptuan los pechos, y tributos Reales, y la jurisdiccion suprema Civil, y Criminal; dicha *L. 1. tit. 15. lib. 4. Recop.* Tiene la costumbre tanta fuerza, que dà Jurisdiccion à quien no la tiene; Bobadilla *lib. 3. Polit. cap. 8. n. 195.* El Juez debe guardar la costumbre; Bobadilla ubi supra; y quando los Estrangeros sean obligados à guardarla, nota Bobadilla *lib. 4. Polit. cap. 5. n. 71.* Y para que la costumbre aproveche en un caso particular, debe probarse con especi-

ficacion de actos en las cosas sobre que se usaron. Valenz. *conf.* 4. n. 47. Acebedo en la *Ley* 1. tit. 7. lib. 5. *Recop.* n. 24.

§. *Sed naturalia quidem*, 11.

1 **E**L Derecho Natural no se puede mudar, porque tiene por Autor à Dios; y el Derecho Civil es mudable al tenor de la voluntad del Legislador.

2 En práctica es lo mismo. *L.* 2. y 8. tit. 1. part. 1.

§. *Omne autem*, 12.

1 **T**odo el Derecho mira à Personas, Cosas, y Acciones; y así se tratará primeramente de las Personas en los siguientes Capítulos.

2 En práctica lo primero que se atiende es la Persona, y después la cosa, y la acción de la Persona; porque si no hubiera personas, no habría Derechos sobre las cosas, ni acciones para pedir las.

### TITULUS III.

*De Jure Personarum.*

Ad princ. *Summa itaque*, &c.  
& §. *Et libertas*, 1.

1 **T**odos los hombres, ó son libres, ó esclavos. La liber-

tad es una natural facultad de hacer uno lo que quiera, si no es que por fuerza, ó Derecho se le prohíba.

2 En práctica es lo mismo. *L.* 1. tit. 22. part. 4. *Vela difert.* 35. nn. 95. y 99. Solorz. lib. 2. *Polit.* cap. 1. verso: Y dexando, y tom. 2. de *Jure Indiar.* lib. 1. cap. 6. D. Molin. de *Just. & Jur. tract.* 2. disp. 38. Soto de *Just. & Jur.* lib. 5. q. 2. art. 1.

§. *Servitus*, 2.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido práctico.*

3. *Si el Esclavo puede comparecer en juicio.*

4. *Si los Esclavos pueden ser testigos.*

1 **L**A servidumbre es sujecion al dominio de otro contra el Derecho natural permisivo, no contra el preceptivo.

2 En práctica es lo mismo. *L.* 1. tit. 21. part. 4. Vease lo dicho sobre el §. antecedente.

3 Aunque es conforme à todos Derechos, que el Esclavo se considera por muerto en lo que mira à practicar actos Civiles, la piedad del Monarca ha exceptuado algunos casos. El primero, si el Esclavo tuviere noticia de que su Dueño le dió libertad en testamento, y al-

guno escondiere la cautela, en cuyo caso puede el Esclavo pedir al Juez mande facar el testamento. El segundo, si el Esclavo adquiriere algun dinero, no por razon del Dueño, si por qualquiera otra parte, usando de medios licitos, segun Derecho de las Gentes, y Civil, y le entregasse à un tercero para que le mercasse, y diessè libertad, si este tercero no quisiere practicar la compra, puede el Esclavo pedir ante el Juez mande hacer dicha compra, y despues que le dè libertad. *L. 8. tit. 2. part. 3.* El tercero, si el Dueño estuviere ausente, y le pidieffen alguna heredad, pues en este caso puede el Esclavo comparecer en juicio por el Dueño. *L. 9. tit. 2. part. 3.* El quarto, si el Esclavo fuessè tenido como libre, y alguno le pidieffè por Esclavo, puede este defender en juicio su libertad. *L. 4. tit. 5. part. 3.* Y el quinto, si el Dueño maltratàre al Esclavo injustamente, ò no le diessè de comer, pues en estos casos, puede el Esclavo pedir al Juez mande al Dueño, que le venda. *L. 8. tit. 2. part. 3.*

4 Los Esclavos pueden declarar en juicio, pero antes deben ser atormentados; *L. 13. tit. 16. part. 3.* con tal, que con prudencia se conozca, que pueden dár alguna noticia en

delitos de pena ordinaria; de forma, que sus dichos no hacen fee; *L. 8. tit. 16. part. 3.* por ser viles, si solo sirven para instruir. Vease Curia Philip. *part. 1. §. 17. n. 13.* y las tá-chas deben alegarse dentro de seis dias, precisos dentro de la publicacion de probanzas, y se han de especificar con la mayor claridad, jurando, no alegarse de malicia, y sobre este termino de seis dias no hay restitucion. *LL. 1. y 2. tit. 8. lib. 4. Recop. L. 1. tit. 4. lib. 3. Ordin. LL. 22. y 37. tit. 16. part. 3. L. 14. tit. 14. part. 5. LL. 7. y 8. tit. 4. lib. 2. del Fuero Juzgo. L. 6. tit. 33. part. 7. L. 16. tit. 8. lib. 2. del Fuero Real. Ley 9. idem.*

§. *Servi autem*, 3.

I EL Esclavo es llamado en latin *Servus*, esto es, à *servando*; porque los antiguos Capitanes Generales determinaron conservarlos en lugar de darles muerte. La Esclava se llama *Ancilla* en latin, y deriva su nombre de Anco-Marcio, Quarto Rey de Romanos, quien cogió cautivas muchas mugeres.

2 En practica es lo mismo, en orden à la denominacion del Siervo, ò Esclavo. *L. 1. tit. 21. part. 4.* Veanse las citas sobre el §. 1. deste titulo.

§. *Ser-*

§. *Servi autem aut nascuntur*, 4.

1 **L**Os Esclavos, ò nacen, ò se hacen; à saber, los que nacen de nuestras Esclavas, son Esclavos. Los que se hacen Esclavos, ò lo son por Derecho Civil: v. gr. un hombre libre mayor de 20. años, que consiente, que le vendan para participar algo del precio. O por Derecho de las Gentes: v. gr. los cautivos por guerra. Entre los Esclavos no hay diferencia, y entre los libres, si; porque unos son ingenuos, otros liberrinos.

2 En practica viene à ser lo mismo. *Proœm. tit. 23. part.*

4. Los que nacen de nuestras Esclavas, son Esclavos. *L. 2. tit. 21. part. 4.* Y tambien lo son los enemigos de nuestra Santa Fè, cautivados en guerra. *L. 1. tit. 21. part. 4.* En lo que mira à venderse un hombre libre, previene el Real Derecho cinco cosas. La primera, el consentimiento del sugeto. La segunda, que tome parte del precio. La tercera, que sea sabedor de que es libre. La quarta, que quien le compra, crea, que es Esclavo. Y la quinta, que tenga de 20. años arriba. *L. 1. tit. 21. part. 4.*

## TITULUS IV.

### *De Inguis.*

Princ. *Ingenuus*, &c.

1 **I**ngenuo es el que es libre desde que nace, aunque sea hijo de padre Esclavo, y de madre libre. A favor de la libertad se han de distinguir tres tiempos: El de la concepcion, el del parto, y el medio tiempo; y en qualquiera de estos tres tiempos que la madre sea libre, el hijo es ingenuo.

2 En practica el Ingenuo es lo mismo; *L. 1. tit. 14. part. 4.* y los tres tiempos literales; *L. 2. tit. 22. part. 4.* sufragandole al hijo el mas favorable. *L. 3. tit. 23. part. 4.*

§. *Cum autem ingenuus*, 1.

1 **C**omo uno de su nacimiento sea libre, no recibe daño por haver sido Esclavo, como consiga libertad, de forma, que es Ingenuo.

2 En practica sucede lo mismo, aunque es caso rarissimo.



## TITULUS V.

## De Libertinis.

Princ. *Libertini sunt, &c.*

I **L**ibertinos son los que sirviendo justa, ò legitima servidumbre han conseguido libertad. La dacion de libertad trae su origen del Derecho de Gentes, no del Natural, pues en este no era conocida la servidumbre; y así bien decimos, que los hombres, ò son libres, ò Esclavos, ò Libertinos.

2 Nuestro Derecho, siguiendo la propiedad de la Lengua Española, llama *Horros* à los Libertinos, y en práctica nada se varia de lo dicho. *L. 1. tit. 22. part. 4.* Y la libertad se codicia naturalmente por todas las criaturas del mundo; dicha *L. 1. Solorz. tom. 1. de Jur. Ind. lib. 3. cap. 7. n. 4. & 64. Bobad. lib. 5. Polit. cap. 10. n. 1. P. Torres Philos. Moral cap. 1. Chrisost. Homil. in Psalm. 24.* y siendo la libertad conforme à Ley, nadie puede perjudicarla; *Solorz. tom. 1. de Jur. Ind. lib. 1. cap. 4. n. 120.*

§. *Multis autem modis, I.*

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido práctico.*
3. *Si un Dueño quisiera dar libertad, y el otro no, qué sucede?*
4. *Si el Esclavo ipso jure puede conseguir libertad.*
5. *Si el Esclavo puede prescribir la libertad contra su Dueño.*
6. *Si el Dueño tiene Derecho en los bienes del que fue su Esclavo.*

I **E**L acto de dar libertad, que solemos llamar *manumission*, se puede hacer de muchas maneras, ò en la Iglesia, ò ante el Juez en causa conocida, ò entre amigos, ò por carta, ò testamento.

2 En práctica es lo mismo; pero el Dueño ha de dar libertad por sí, no por su Procurador; mas bien puede darla mediante este, si el Esclavo fuese de la linea de los ascendientes, ò descendientes. *L. 1. tit. 22. part. 4.* Y si la libertad se diese por carta, ò entre amigos, han de intervenir cinco testigos, y el Dueño ha de tener 20. años; *dict. L. 1. tit. 22. part. 4.* aunque con menos edad puede dar libertad el Señor en dichos modos: v. gr. si à quien se quisiere dar libertad fuese hijo, ò hija, que el Señor hubo de alguna su Esclava;



ò si fuessè padre , hermano, hermana, amo, ò ama, que le criassè, ò criado, ò criada; ò si fuessè Esclavo, que huvie-  
re libertado al amo de mala fama. *Dict. L. 1. tit. 22. part. 4.*

3 Si el Esclavo fuessè de dos Dueños, y uno quisiere dár libertad, y el otro no, se le obligará à èste vender su parte. *L. 2. tit. 22. part. 4. Gomez in Leg. 70. Tau. num. 27.* veanse los fundamentos sobre el principio deste titulo.

4 Aunque el Dueño no quiera, puede el Esclavo ipso jure; esto es, por mera disposicion del Derecho, adquirir libertad: v. gr. si el Esclavo denunciare al Juez, que Pedro robò à una Doncella, ò si descubriessè falsos Monederos, ò al Caudillo contrario, ò al Caudillo que desampara al Rey, ò si acusassè al que matò à su Señor, ò le descubriessè; debiendo el Rey dár al Señor el valor del Esclavo en los tres primeros casos. *L. 3. tit. 22. part. 4. Hermosilla in L. 46. tit. 5. part. 5. glos. 6. & 7. Molina de Just. & Jur. tract. 2. disp. 39. & seqq.* Tambien se hace libre la Esclava, si el amo la hiciere ganar feriendo su cuerpo: *L. 4. tit. 22. part. 4.* El Esclavo, que cata con muger libre, consintiendo el Señor, se hace libre, militando lo mis-

mo en la Esclava. *L. 5. tit. 22. part. 4. Gut. Can. q. lib. 3. cap. 91. n. 5.*

5 Los Esclavos pueden prescribir contra los Dueños la libertad, possleyendola con buena fee diez años en presencia del Dueño, y veinte en ausencia. *L. 7. tit. 22. part. 4. Gomez lib. 2. Var. cap. 15. n. 26.*

6 El Dueño tiene Derecho en los bienes del Horro, de forma, que si èste muriessè sin testamento, sin padre, ò madre, ò hijos, ò hermanos, hereda el Dueño; pero si hiciere testamento, y no tuviere dichos parientes, debe dexar al Dueño la tercera parte, con tal, que la herencia valga cien maravedis de oro, ò mas, pero no menos. *L. 10. tit. 22. part. 4.* Cuyos Derechos se pueden perder de muchos modos. El primero, si el Esclavo no tuviessè que comer, y el Dueño no le socorriessè, pudiendo. El segundo, quando el Señor hace jurar al Esclavo, que no se case, ni tenga hijos. El tercero, quando el Horro fuessè libre por su bondad. El quarto, quando el Horro consiguiessè libertad del Rey, con la clausula, *como si no huviera sido Esclavo.* El quinto, quando el Señor fuessè siempre dueño del Horro. El sexto, quando el Señor recibe alguna co-

fa del Horro por aquella parte, y porcion que le puede tocar de sus bienes. Y el septimo, quando el Patrono del Horro le hiciere practicar alguna labor, &c. *L. II. tit. 22. part. 4. Solorz. tom. 2. de Fure Indiar. lib. I. cap. I. & seqq. P. Molin. de Just. & Jur. tract. 2. disp. 160. Menochio de Arbit. caso 230. Vela dissert. 37. n. 17.*

§. *Servi vero*, 2.

I **L** Os Dueños solian dár libertad à los Esclavos, como de passò, quando el Pretor, ò Presidente, ò Pro-Consul iban al baño, ò Theatro.

2 En práctica los Dueños pueden dár libertad à sus Esclavos, segun, y conforme quieran.

§. *Libertinorum autem*, 3.

I **L** Os Libertinos, ò Horros conseguian antiguamente libertad de tres maneras; es à saber: *Mayor*, *Menor*, è *Infima*. Tenian la *Mayor* los que quedaban Ciudadanos Romanos. Tenian la *Menor* los que poseian libertad, como *Latinos*; esto es, que gozaban Privilegios de Ciudadanos Romanos por la Ley Junia Norbana. Y la *Infima* era aquella libertad que gozaban los Dediticios; esto

es, la que lograban los Peregrinos, rendidos à los Romanos, haviendose sublevado contra èstos. Cuyas maneras de libertad cessaron, y se redugeron à la mayor libertad.

2 En práctica los Libertinos, ni se llaman Ciudadanos Romanos, ni Latinos, ni Dediticios, sino *Horros*; pero he observado quedar un remedo de dichos tres antiguos modos, y se evidencia, en que el Rey puede dár à uno libertad de la misma manera, que si no huviera sido Esclavo; *L. II. tit. 22. part. 4.* y èste no se llamarà Horro, sino libre, ò Ingenuo por privilegio: El Dueño en las normas que quedan dichas, puede dár libertad à su Esclavo (esta es la *Menor*.) El Dueño tambien puede dár libertad al Esclavo (segun se ha dicho) imponiendole obligacion de hacer alguna labor (esta es la *Infima*.) *Dict. L. II. tit. 22. part. 4.*



## TITULUS VI.

*Qui & ex quibus causis manumittere non possunt.*

*Princ. Non tamen cuicumque, &c.*

I **L** A Ley antigua llamada *Elia-Sentia*, prohibiò, que el Due-

Dueño dieſſe libertad al Eſclavo en fraude de los Acrehedores, eſto es, en caſo de no tener en que pagar à eſtos.

2 En práctica es lo miſmo, porque el Acrehedor tiene derecho en los bienes del Deudor, y eſte no puede enagenar, ni vender, porque burlaria las deudas. *L. 7. tit. 15. part. 5.*

§. *Licet autem*, 1.

1 Dicha Ley *Elia-Sentia*, permitió al Dueño; que no tenia para pagar ſino ſolamente un Eſclavo, que pudieſſe en ſu teſtamento darle libertad, y hacerle heredero, con la condicion, que ningun otro ſea havido por heredero; pues los hombres, que tenían neceſſidad de heredero, era coſa razonable, que pudieſſen inſtituir à Eſclavos, porque no padecieſſen ignominia, vendiendote los bienes en nombre del difunto: coſa que los Romanos tenían por afrentoſa, y para evitarla inſtituian à ſu Eſclavo, para que la venta ſe hicieſſe en nombre de eſte.

2 Lo dicho es conforme al Real Derecho; *L. 24. tit. 3. part. 6.* y no ſe tiene por afrenta el que ſe vendan bienes en nombre del difunto para pagar deudas, pues es la

primer cautela que ſe nota en los teſtamentos.

§. *Idemque juris*, 2.

1 LA conſtitucion del §. antecedente à favor del Dueño, ſe extendiò à qualquiera Dueños, de forma, que aunque el Dueño ſe olvidáſſe de expreſſar la libertad, ſe entendia dada por el nombramiento de heredero.

2 En práctica va anexa la libertad al nombramiento de heredero. *L. 3. y 21. tit. 3. part. 6.*

§. *In fraudem*, 3.

1 DAR libertad en fraude de Acrehedores, es v. gr. ſi al tiempo de darla no tiene el Dueño con que pagar, ò no puede pagar por haverla dado; pero para que la libertad no tenga efecto, juntamente con la fraude ha de ir el animo de defraudar.

2 En práctica es lo miſmo. *L. 7. tit. 15. part. 5. LL. 6. y 7. tit. 19. lib. 5. Recop. L. 2. tit. 7. part. 5. Salgad. lib. 1. Lab. Cred. cap. 13. §. 2. n. 41. & cap. 27. à n. 78. Olea de Ceſſ. Jur. q. 10. n. 51. Ceballos q. 683. Curia Philip. part. 2. §. 24. nn. 4. y 6. Bobadilla lib. 2. Polit. cap. 14. n. 62.*

Gut. I. *pract.* q. I. *nn.* 16. y 17.

§. *Eadem, leg.* 4. §. *Et juxta au-*  
*tem* 5. & §. *Semcl* 6.

1 **L**A Ley *Elia-Sentia* no consintió, que el menor de 25. años diese libertad à sus Esclavos, sino usando de la ceremonia de sacudirlos con una varilla delante del Pretor; y siendo junta la dacion de libertad, y una vez aprobada la justa causa, no se bolvia à tratar de ella. Y quales sean justas causas, se tiene dicho en el *tit.* 5. §. *Multis autem modis, num.* 2.

2 En práctica es lo mismo, segun resulta del *tit.* antecedente, exceptuando la ceremonia de la varilla.

§. *Cum ergo, 7.*

1 **C**OMO la Ley *Elia-Sentia* prohibia al menor de 20. años dár libertad, el Emperador Justiniano la moderò, permitiendo al menor, que tuviese de 17. à 18. años, pudiese en su testamento dár libertad.

2 En práctica es lo mismo, y se verá por extenso en el *tit.* de Testamentos.

\*\*\*



## TITULUS VII.

*De Lege Fusia Caninia tollenda.*  
Princ. *Lege Fusia, &c.*

1 **L**A Ley Fusia Caninia coartava el numero de los Esclavos que podian conseguir libertad por testamento; pero el Emperador Justiniano la derogò, dexando libres las voluntades de los Dueños.

2 En práctica se permite al Dueño hacer lo que quiera de lo tuyo, como no se oponga a Ley.



## TITULUS VIII.

*De His, qui sui, vel alieni juris sunt.*

Princ. *Sequitur de Jure Personarum, &c.*

1 **L**AS Personas unas son *sui juris*, ò estàn en su poder, y otras en el ageno; esto es, en poder de Padres, ò Dueños, y cada cosa se tratarà por su orden.

2 En práctica es lo mismo, segun se dirà al tenor de cada §.

§. *In*

§. *In potestate itaque*, 1. &  
§. *Sed hoc*, 2.

I EN poder de los Señores están los Esclavos, cuyo dominio dimana del Derecho de las Gentes. Antiguamente los Señores podían quitar las vidas à sus Esclavos; pero el Emperador Antonino Pio impuso igual pena al Señor, que mataſſe à su Esclavo sin causa aprobada por las Leyes, que al que mataſſe al ageno; de forma, que por este §. se le prohibia al Dueño maltratar, ò usar mal de su Esclavo, baxo la pena, de que la Justicia le hacia vender.

2 En practica es lo mismo. *L. 6. tit. 21. part. 4. Solorz. lib. 2. Polit. cap. 17. Molina de Just. & Jur. tract. 3. disp. 2. Gomez lib. 2. Var. cap. 2. n. 55.*



## TITULUS IX.

*De Patria Potestate.*

Princ. *In potestate nostra sunt*, &c. & §. *Nuptie*, 1.

I EN poder de los Padres estan los Hijos procreados de justos casamientos. El Matri-

monio es union de hombre, y muger, que dura mientras viven.

2 En practica es lo mismo. *Proem. tit. 17. part. 4.* De forma, que no estan en poder del Padre los Hijos naturales, è incestuosos, *L. 2. tit. 17. part. 4.* y el Padre que carece de descendientes legitimos, puede dar al hijo natural lo que quisiere; *L. 8. tit. 8. lib. 5. Recop.* y por hijo natural entendemos, quando uno se concibe, ò nace à tiempo que los Padres puedan casar justamente, y sin dispensa. *L. 9. tit. 8. lib. 5. Recop.* De aqui se sigue, que el hijo de Cavallero secular, professò en Religion Militar, v. g. Alcantara, Montesa, Calatrava, y Santiago, puede heredar al Padre, una vez, que al tiempo de la concepcion, ò parto podian casarse el Cavallero, y muger soltera. Contra esta proposicion escrivio el Conde de Aguilar en la Defensa de la religiosidad de los Cavalleros Militares, *cap. 14. n. 20.* fundandose en la *L. 9. de Toro*, ibi: *Freyles*, haciendoles incapaces de heredar à los tales hijos, una vez, que por *Freyles* entendemos dichos Cavalleros Militares; Gomez *in dict. L. 9. Taur.* pero esto ya no es fundamento en el dia, porque la *L. 9. de Toro*, he-  
cha

cha en el año 1505. tiempo en que los Freyles no podian casar, se mudò à instancia de Carlos V. concediendo Paulo III. en el año 1543. de que pudiesen casar los Cavalleros Militares, y por consiguiente, los hijos de Freyles seculares, solteros, havidos con soltera, (pudiendo casar con ella justamente, y sin dispensa) se llaman *naturales*, no *espureos*; de forma, que de dicha Ley de Toro se quitò la palabra *Freyles* quando se formò la L. 7. tit. 8. lib. 5. Recop. que se publicò en las Ediciones de Leyes Recopiladas 1569. 1640. 1723. y 1745. Y en favor de que los tales son hijos naturales, y que pueden adquirir los bienes del Padre, hay Sentencia del Consejo Real, vease Acebedo, comentando dicha L. 9. tit. 8. lib. 5. Recop. y Guierrez lib. 2. Pract. q. III. n. 2. y con las mayores evidencias destruyen los discursos del Conde de Aguilar, y que sus doctrinas hablan en lo antiguo, antes de dicha Bula, pero no despues.

§. *Jus autem potestatis*, 2.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *De quantas maneras se adquiere la Patria potestad.*

4. *De quantas maneras se establececa.*

5. *Del poder del Padre en los bienes del Hijo.*

1 **L**A Patria potestad era propia de Ciudadanos Romanos; pero mas regulada, es propia de todas las Naciones.

2 En nuestra practica, la Patria potestad es aquel poder que tienen los Padres sobre sus Hijos. L. 1. tit. 17. part. 4.

3 La palabra *Potestad* se puede entender de muchas maneras. La primera, significando el Señorio, que tiene el Señor sobre su Esclavo. La segunda, el poder que tienen los Reyes, y Señores sobre sus Vassallos. La tercera, el poder, que tiene el Obispo sobre sus Clerigos, y los Abades sobre sus Monges. Y la quarta, aquella superioridad, que tienen los Padres sobre sus Hijos, por la qual le son subordinados. L. 3. tit. 17. part. 4. L. 3. tit. 20. lib. 6. Recop. Gomez in L. 47. Taur. LL. 1. y 3. tit. 9. lib. 8. Ord. LL. 8. 9. 10. y 11. tit. 9. part. 7.

4 Por quatro maneras se establece el poder que tienen los Padres con los Hijos. Primera, por el Matrimonio conforme à la Santa Madre Iglesia. Segunda, quando se ha da-

dado sentencia de que Pedro es hijo de Pablo. Tercera, quando el Padre huviesse libertado al hijo de su poder, y el hijo hiciere yerro, por el que bolviessse à poder del Padre. Y la quarta, por adopcion. L.4. tit. 17. part.4. Sanchez lib. 1. Conf. cap. 1. dub. 11. y 12. P. Marques lib. 1. del Governador Christ. cap. 12.

5 Los Padres tienen derecho en los bienes de los hijos, y son aquellos, que èstos ganan por causa de los bienes de los Padres, que se llaman de *Peculio profectitio*. Tambien tienen derecho en los bienes que los hijos ganan por otra parte, cuya ganancia se llama *Adventicia*; bien entendido, que los Padres solo tienen el usufruto mientras tuvieren al hijo en su poder, quedando la propiedad à favor del hijo. L. 5. tit. 17. part. 4. Hay otros bienes, que se llaman *Castrenses*, y quasi *Castrenses*. Se dicen *Castrenses* de la palabra Latina *Castra*, que se entiende de tres maneras. La primera, aquellos bienes ganados en algun Lugar, ò Castillo cerrado con muros. La segunda, lo que se gana en la hueste, ò alvergada donde se juntan muchas gentes, que es Fortaleza. Y la tercera es, lo que se gana en la Corte del Rey, ò de otro

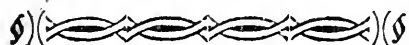
Principe, donde se juntan muchas gentes, en cuyos bienes no tiene dominio el Padre. L. 6. tit. 17. part. 4. Por bienes quasi *Castrenses* se consideran todas las ganancias, que tiene el hijo por razon de los salarios del Rey, ò por servir, ò enseñar, &c. y tampoco en estos haberes tiene derecho el Padre. L. 7. tit. 17. part. 4. Gomez lib. 1. Var. cap. 11. n. 36. cap. 15. n. 15. Castillo tom. 6. Controv. cap. 137. Sanchez lib. 1. Controv. dubio 1. & seqq.

### §. Qui igitur, 3.

1 **T**anto el Padre, como el hijo, &c. estàn en poder del mas antiguo ascendiente, que vive en la linea Paterna, y los hijos de hija, y demàs descendientes, no estàn en poder de ascendientes maternos, si de los suyos paternos.

2 En la practica se han de considerar dos tiempos, uno antiguo, y otro moderno. Si se atiende al primero, se conforma el §. con la L. 8. tit. 17. part. 4. Si al segundo, dicho §. es contra practica; porque el hijo casado, y velado se considera por emancipado. L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop. L. 47. Tau. Sanchez de Matrim. lib. 7. disp. 82. n. 6. & seqq. Castillo de Usu-

*fructu lib. 1. cap. 3. n. 35. Par-*  
*lad. lib. 1. Rerum Quotid. c. 12.*  
*Fontanella de Paët. clausula 4.*  
*glof. 2. n. 39. Vela differt. 1.*



## TITULUS X.

*De Nuptiis.*

*Princ. Justas autem Nuptias, &c.*

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Què sea Desposorio?*
4. *De donde se deriva.*
5. *De quantas maneras sea.*
6. *Del Matrimonio.*
7. *De su derivacion.*
8. *De su institucion.*
9. *De los bienes que produce.*
10. *De las causas de su institucion.*
11. *De los Sacramentos, que contiene.*
12. *Del Juez competente para causas Matrimoniales.*

**A**Ntes de explicar el sentido del principio de este titulo, advierto, que el Lector no crea lo formal de la explicacion para efecto de seguirla, hasta que vea la correspondencia practica.

I Los Ciudadanos Romanos hacian justos casamientos, teniendo los hombres 14. años, y las mugeres 12. aunque estu-

viessen, ò no baxo la Patria potestad, con la distincion, que estando en la Patria potestad, se necesitaba del consentimiento del Padre. Antiguamente se movió la question, si el hijo del hombre loco podia casar sin consentimiento del Padre, y se resolvió, que si.

2 En practica todos los Christianos pueden casarse con Christianas; *L. 1. tit. 5. part. 4.* con tal, que los hombres tengan 14. años cumplidos, y las mugeres 12. *L. 6. tit. 1. part. 4.* interviniendo voluntad de ambos contrayentes; *L. 4. tit. 2. part. 4.* sin necesitarse voluntad de los Padres. *Concil. Tridentin. sess. 24. cap. 1. de Reformatione Matrim.* Y aunque no es menester voluntad de los Padres, ha de tener presente quien contrae, serle muy conveniente informarse antes de sus Padres temporales, y Espirituales; pues éstos, como miran las cosas de otro modo, ven à lo largo las utilidades, y conveniencias temporales, y espirituales que pueden resultar. Tres cosas, entre otras, debe observar quien contrae Matrimonio. Primera, ver de donde se ha de mantener, pues si no tiene rentas suficientes, ò facultad, se verá en grandes conflictos. Segunda, reflectar el estado en que se halla, buscando



do por compañía à una igual de nacimiento , pues aunque en lo espiritual toda sangre es de un color, y solo es noble, y docto el virtuoso ; en lo temporal , la igualdad de sujetos motiva quietud , evita enemistades entre los parientes, &c. Y la tercera , gastar al tenor de sus haberes. De aqui naceràn muchas utilidades ( y la celebre : *De no tomar fiado* ) pues si se dexa llevar de los abusos , so color de estilos, costumbres , atenciones , &c. sucederà , que si es Plebeyo, querrà ser Ciudadano , si Ciudadano , Cavallero , si Escrivano , Cavallero , si Abogado, gran Señor , &c. de forma, que los mas quieren suponer mas de lo que son , y despues vienen à parar en una total ruina.

3 Desposorio es aquella promesa , que los hombres hacen quando quieren casar ; *L. 1. tit. 1. part. 4.* y para desposarse han de tener siete años cumplidos. *L. 6. tit. 1. part. 4.* Sanchez *lib. 7. de Matrim. disp. 104. & lib. 1. disp. 16.* Barbosa *voto 129.* Covarr. *de Spons. c. 1. p. 2.*

4 El Esposorio dimana de la palabra *Spondere* , que significa *prometer* ; y tiene tal denominacion , porque quando los Antiguos querian contraerle , antes prometian. *L. 1. tit. 1.*

*part. 4.* Sanchez *de Matrim. in Proem. n. 4. & lib. 2. disp. 2. & 4.* Trident. *sess. 24.* Covarr. *de Matrimon. cap. 1. §. Unic. n. 6.* Belarm. *tom. 2. Controv. lib. 1. de Matrim. cap. 6. & seqq.*

5 Dos maneras de Desposorio considera el Derecho: uno , que demuestra el tiempo venidero ; otro el tiempo presente. El primero , es en cinco maneras. Primera : *Yo prometo recibirte por muger.* ( y la muger ) *Yo prometo recibirte por marido.* Segunda : *Te hago pleyto , que casarè contigo ;* y la muger dice lo mismo. Tercera , quando interviene juramento. Quarta , quando en la promesa intervienen Arras. Y la quinta , quando el hombre en señal de Esposa pone un anillo en el dedo de la muger.

*L. 2. tit. 1. part. 4.* El Desposorio con palabras de presente es en esta forma : *Yo te recibo por muger.* ( y la muger ) *Yo te recibo por marido.* O qualesquiera palabras semejantes. *L. 2. tit. 1. part. 4.* P. Sanchez *lib. 1. de Matrim. disp. 22. & lib. 3. disp. 18. & seq.* Gutier. *lib. 1. Can. 99. q. 21.* Covarr. *de Spons. cap. 3.* Barbosa *voto 94.*

6 Matrimonio es union de marido , y muger con intencion de vivir siempre juntos, guardandose mutuamente lealtad ; *L. 1. tit. 2. part. 4.* y puede

de un contrayente antes de consumar, entrar en Religion, aunque el otro no quiera, y despues de la Profesion del uno, puede el otro casarse. *L. 1. tit. 2. L. 4. tit. 1. part. 4. Belarm. tom. 2. Controv. lib. 1. de Mat. cap. 30. Trid. sess. 24. canon 3. y 6. Covarr. de Matrimon. cap. 6. §§. 1. y 7. Gut. lib. 1. Can. q. 23. P. Sanchez lib. 2. de Matrim. cap. 1. §. Unic. n. 6.*

7 El Matrimonio tomó el nombre de las palabras *Matris, & Munium*. *L. 2. tit. 2. part. 4.* Y la razon porque se llama Matrimonio, y no Patrimonio, es, porque la Madre sufre mayores trabajos, que el Padre, y los hijos de pequeños han menester mas à la Madre, que al Padre. *L. 2. tit. 2. part. 4.*

8 El Matrimonio fue establecido en el Paraíso Terrenal antes que Adán pecasse, y las palabras fueron: Que los huesos, y carne de Eva fueran de Adán, así como dos en una carne. *L. 4. tit. 2. part. 4.*

9 Tres bienes nacen del Matrimonio, Fe, Linage, y Sacramento. Fe en la lealtad, que mutuamente deben tenerse ambos consortes. Linage, por el animo, que deben haver de tener hijos. Y Sacramento, por el animo de vivir siempre juntos, pues Dios los juntó. *L. 3. tit. 2. part. 4.*

10 Dos son los principales motivos, que causaron el Matrimonio. El primero, para aumentar el mundo; y el segundo para librarle del pecado de fornicacion; *L. 4. tit. 2. part. 4.* de forma, que los consortes deben tener presentes quatro cosas. La primera, que quando tienen acto sea con el animo de tener hijos. Segunda, que quando el uno pide el devito, el otro no lo niegue, sin causa. Tercera, que si la carne venciere à alguno de los consortes, y tiene acto, por querer antes esto, que consentir en fornicar con otra, peca venialmente, porque le movió la carne, y no el deseo de tener hijos. Y la quarta, que si alguno de los consortes toma cosas calientes para tener mas actos, peca mortalmente. *L. 9. tit. 2. part. 4. Covar. de Sponsf. cap. 4. §. 1. n. 15.*

11 El Matrimonio contiene tres Sacramentos. Primero, en el casamiento con palabras de presente, pues entiende la Santa Madre Iglesia, que el alma del Christiano se llega à Dios por amor. Segundo, en el casamiento, que se hace de palabra, y hecho, pues se entiende el ayuntamiento del Hijo de Dios à la Naturaleza Humana, tomando carne humana de la Virgen Maria, bol-

viendose la palabra carne. (Joann. 1. c.) Tercero, en este mismo casamiento de palabra, y hecho, pues quien casa con muger virgen, y guarda siempre el casamiento, son dos en una carne, y se entiende la unidad de la Santa Madre Iglesia con nuestro Señor Jesu Christo. *L. 5. tit. 1. part. 4.*

12 El Juez competente ante quien se apura la validez de los casamientos, o si hay lugar a divorcio, &c. es el Obispo, o su Provisor. *L. 7. tit. 1. part. 4.* He visto, que en un Tribunal Secular en causas de estrupo se ha suplicado: *Se mande a F. case con N. y se le condene, &c.* pero se equivocan en esto, porque el Juez Secular a nadie puede mandar, que se case, y la conclusion debe ser en esta forma: *Que se condene a F. por dicho delito en tales penas, y demás arbitrarias, y que de ellas librar se pueda, casandose.* Y en el Tribunal Eclesiastico se pide: *Que en atencion a la palabra de casamiento, se mande a F. que baxo pena de Excomunion efectue el Matrimonio con N. &c.* practicando las diligencias dentro del termino que se le señalare.

§. *Ergo non omnes*, 1.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *Quando no son validos los Desposorios.*

4. *En quantas maneras se impidan.*

1 **E**ntre los de lineas de ascendientes, y descendientes no puede haver Matrimonio, porque se cometeria pecado de incesto; y lo mismo milita, aunque las lineas se contraygan por adopcion, y esta se deshaga.

2 En practica es lo mismo, segun, y conforme se dira en los §§. correspondientes.

3 Si uno se desposa con dos mugeres, vale el primer desposorio, y el segundo es prohibido. *L. 9. tit. 1. part. 4.* Y si el primer desposorio fuere con palabras de futuro, y el segundo de presente, vale el segundo. *Dict. L. 9. tit. 1. part. 4.*

4 Por nueve causas se impiden los Desposorios. Primera, si qualquiera desposado entrare en Religion, segun se ha dicho. Segunda, quando un Desposado se va, y no se sabe de el, pues si pasan tres años no está tenido el otro a aguardar. Tercera, si alguno de

de los Desposados cegasse ; ò le viniese otra cosa peor. Cuarta , si un Desposado tuviere acceso con parienta del otro. Quinta , por el contrario consentimiento. Sexta , quando alguno de los Desposados hace fornicio. Septima , si uno se desposa con palabras de futuro , y despues se desposa con otra con palabras de presente: ( que es la especie del num. 3. ) Octava , quando roban à la Esposa , y yacen con ella : Y la novena , quando se desposan antes de tener edad competente. L. 8. tit. 1. part. 4. Sanchez de Matrim. lib. 1. disp. 14. & 17. & lib. 7. disp. 8.

§. *Inter eas* , 2. & §. *Fratris verò* , 3.

**I** Tambien son prohibidos casamientos entre los colaterales ; pero no en tanta manera , porque aunque este prohibido casarse dos hermanos carnales , no lo està en caso de que lo hayan sido adoptivos , con tal , que este disuelta la adopcion del uno ; y asì , quien quisiere adoptar al yerno , ha de emancipar à la hija , y al contrario. No es licito casar con Hija de hermana , ò hermano , ni con nieta del hermano , aunque estèn en quarto grado: y no hay

impedimento para casar con hija de la Madre , adoptada por el Padre.

2 En practica vemos pocas adopciones. En terminos de casamientos en segundo grado de consanguinidad , estàn tambien prohibidos , tanto por afinidad , como por consanguinidad dentro del quarto grado ( à excepcion de dispensarla su Santidad. ) En lo que mira à la practica de los §§. veanse con dicha limitacion las *Leyes* 4. y 12. tit. 1. part. 4. y dexo algunas noticias para otros §§. mas adaptables.

§. *Duorum* , 4. & §. *Item amitam* , 5.

**L** Os hijos de dos hermanas , ò hermanas podian casar entre si ; pero , no era licito casar con la tia hermana del Padre , ò Madre ( aunque sea adoptiva ) ni de Abuelo , ni Abuela.

2 El §. *Duorum* està corregido por el Concilio Tridentino sess. 24. de *Reformat. Matrimon.* cap. 5. y en lo que mira al §. *Item amitam* , 5. queda dicho , que dentro del quarto grado no se premiten casamientos , à excepcion de intervenir dispensa de su Santidad.

§. *Af-*

§. *Affinitatis*, 6. §. *Socrum*, 7.  
 §. *Mariti*, 8. §. *Si uxor*, 9.  
 §. *Illud certum*, 10. &  
 §. *Sunt & alia*, 11.

I SE prohibian algunos casamientos por reverencia à la afinidad: v. gr. casar con la nuera, por estàr en lugar de hija. Otrofi, casar Pedro con Ticia, siendo la Madre de èsta muger de Pedro; (pues se seguiria el absurdo de tener dos mugeres.) Otrofi, casar con suegro, ò suegra, ò madrastra, porque estàn en lugar de Padres. Otrofi, es consejo, que Pedro no casè con Ticia, hija de su difunta muger, havida en otro Matrimonio. Si Pedro tiene un hijo de otro Matrimonio, y casa con Antonia, que tiene una hija de otro Matrimonio, èstos hijo, è hija son llamados compivignos, y pueden casar entre si. Los parentescos de los Esclavos impedian los casamientos, aconteciendo ser ahorrados Padre, ò hija, ò hermano, &c. y tambien se notan otras prohibiciones en el ff.

2 La afinidad se contrae: Pedro casa con Juana, todos los parientes consanguineos de èsta son afines de Pedro, y todos los consanguineos de èste son afines de Juana; L. 5.

tit. 6. part. 4. cuyo parentesco embarga el casamiento hasta el quarto grado inclusivè. *Dist.* L. 5. tit. 6. part. 4. Covar. de *Matrim.* cap. 6. §. 7. Sanchez de *Matrim.* lib. 7. disp. 64. & seqq.

§. *Si adversus*, 12.

I TODas las dichas personas, que se juntaren contra lo que se lleva referido, no tienen nombre de marido, ni muger, ni entre ellos hay bodas, ni casamiento; y los que nacen de ellos no estàn baxo la Patria potestad, y se llaman Espureos; esto es, de Padre incierto.

2 En practica es lo mismo, L. 1. tit. 15. part. 4. y los ascendientes de los tales hijos no son tenidos à alimentarlos. L. 5. tit. 19. part. 4. Barbosa *voto* 2. n. 11. Spino *Specul. Test.* q. 16. n. 102. Larr. *des.* 96. n. 6. Castillo *lib.* 6. cap. 104. nn. 15. y 53.

§. *Aliquando*, 13.

I QUando los hijos Espureos eran dados à la Corte, ò Consejo, conseguian entrar en poder de los Padres, y lo mismo militaba quando los Padres eran libres, y se seguia el Matrimonio.

2 En práctica es lo mismo, à excepcion, que aora no se conoce el dàr los hijos à la Corte, ò Consejo.

## TITULUS XI.

### *De Adoptionibus.*

Princ. *Non solum, &c. &c.*  
§. *Adoptio*, 1.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *De los que pueden adoptar.*
4. *De los que pueden ser adoptados.*

1 **L**A adopcion se hace, ò por respueta, ò escritura del Principe, ò por mandado del Magistrado. Por autoridad del Principe se puede adoptar al que no està en poder de alguno, cuya adopcion se llama adrogacion; y por mandado del Magistrado se adoptan aquellos, que estàn en poder de sus Padres en qualquiera linea.

2 En práctica es lo mismo, L. 7. tit. 7. part. 4. bien entendido, que la adopcion, que se hace por otorgamiento del Rey, se llama en Latin *Adrogatio*, y se hace en esta forma: *Te place de recibir à este por hijo?* Y el otro dice: *Me pla-*

*ce.* Y el Rey: *Yo lo otorgo.* Y la misma diligencia se ha de hacer con el hijo, y el Rey concederlo. La otra, que se hace por el Magistrado, ò por otorgamiento del Juez, se llama en Latin *Adoptio*, esto es adoptar, ò prohiar à uno que tiene Padre carnal. *Diñ. L. 7. tit. 7. part. 4. Covarr. de Matrim. cap. 6. n. 2. Belarm. tom. 2. Controv. lib. 1. de Matrim. c. 30.*

3 Prohiar puede todo hombre libre, que huviere salido del poder de su Padre, interviniendo dos circunstancias. La una, que pueda engendrar; L. 2. tit. 16. part. 4. ò haya podido. L. 3. tit. 16. part. 4. Y la segunda, que tenga 18. años mas, que el prohiado. *Diñ. L. 2. tit. 16. part. 4. Narbona Annal. 60. q. 13.*

4 El prohiado ha de tener mas de 7. años; L. 4. tit. 16. part. 4. y no puede serlo el Esclavo, o aforrado; L. 3. tit. 16. part. 4. ni el menor puede prohiarse por su guardador. L. 6. tit. 16. part. 4. Gomez lib. 1. Var. cap. 9. n. 12.

§. *Sed bodie*, 2.

1 **Q**Uando el Padre natural dà su hijo en adopcion à un tercero, no pierde los derechos de Padre natural, ni passa  
co-

cosa alguna al Padre adoptivo; pero si el Padre natural diese à su hijo para que le prohijase una persona conjunta, como *Abuelo* materno, ò pater-  
no, en caso de ser emancipado el hijo del prohijador; en cuyo caso queda el prohijado en poder de quien le prohija, por concurrir los Derechos Naturales, y Adoptivos.

2 En práctica es lo mismo. *L.7. tit. 8. part. 4. ibi: E por ende non cae en poder de aquel que prohija.* Y en quanto al adoptante persona conjunta, se conforma con la *L. 10. tit. 16. part. 4. LL.99. tit. 18. part. 3. Vela differt. 1. n. 66. Gomez lib. 1. Var. cap. 9. n. 24. & ibi Ayllon. Molina lib. 1. de Primog. cap. 1. n. 37. Narbona Ann. anno 14. q. 26.*

§. *Cum autem*, 3.

1 Quando el menor de 14. años es prohijado mediante el Principe, se permite ventilar-se, si la causa es justa, ò si es, ò no conveniente al menor. Y el que prohija ha de dár fianza, de que si el menor murie-  
re dentro de los 14. años de su edad, restituirà los haberes del prohijado, à quien debia heredar, no interviniendo el prohijamiento.

2 En práctica resulta terminante el §. en la *L. 4. tit. 16. part. 4.* notandose en esta las circunstancias, que han de intervenir para que se conceda el prohijamiento: v.gr. la edad, intencion, parentesco, y provecho del menor.

Verf. *Item non aliter*, &c.

1 Quien prohija no puede echar de su poder al prohijado, à menos que interviniendo justa causa, bolviendole todos los bienes; y no interviniendo justo motivo, debe dár el prohijador la quarta parte de sus bienes, amàs de los propios de este.

2 En quanto à las justas causas, es conforme el §. con la *L. 7. tit. 16. part. 4.* En lo que mira à la quarta parte de los bienes del prohijador, se conforma con la *L. 8. tit. 16. part. 4.* con tal, que el prohijador se quede con el usufruto de los bienes del prohijado, *Diēt. L. 8. tit. 16. part. 4.* y no con las demàs ganancias. *Diēt. L. 8. tit. 16. part. 4.*

§. *Minorem natu*, 4. §. *Licet*, 5. & §. *Et tam*, 6.

1 Como la adopcion imita à la natura-

le-

leza, se sigue, que un menor no puede adoptar à otro mayor en lugar de hijo, ò nieto, sino que por fuerza, el que adopta à hijo, ha de tener 18. años mas que este, siendo permitido adoptar en lugar de nieto, no teniendo hijo.

2 En práctica es lo mismo. L. 1. tit. 22. part. 3. L. 2. tit. 16. part. 4.

§. Sed si quis, 7. §. In plurimis, 8.  
 & §. Sed & illud, 9.

1 **S**I alguno prohijare à otro en lugar de nieto, como que es de hijo, que tiene yà adoptado, ò como de hijo natural al qual tiene en la potestad, debe consentir el primer prohijado, porque no le nazca heredero contra su voluntad; pero si el Abuelo diessse el nieto para que otro le prohije, no es necesario que el hijo consienta. El prohijado en muchas cosas es semejante al nacido de legitimo Matrimonio; y por esso, si se prohijare à persona no estraña por autoridad del Emperador, ò Pretor, ò Presidente de la Provincia, le puede dár à otro para que le prohije. Los Castrados pueden adoptar, y no los que de naturaleza no pueden engendrar.

2 En práctica, el prohijado

solo tiene derecho en los bienes de quien le prohija, y no de los parientes de este. L. 7. tit. 15. part. 4.

§. Fæmine, 10.

1 **A**unque las mugeres no podian adoptar por no tener poder sobre los hijos, por especial Privilegio se les permitió para consuelo de la pérdida de algun hijo muerto.

2 En práctica solo es permitido en dos casos: uno, si el hijo fuessse muerto en batalla; y el otro, quando por el bien comun de algun Consejo. L. 2. tit. 16. part. 4.

§. Illud proprium, 11.

1 **S**I Pedro, que tiene un hijo en su poder se diere en adrogacion, passa con el hijo à la potestad del otro.

2 En práctica vease el tit. de Adoptionibus.

§. Apud Catonem, 12.

1 **C**aton ordenò, que si el Señor ponía à su Esclavo en lugar de hijo, se tenía por libre: lo que se confirmò por la presente Ordenanza, aunque lo dicho no fuere suficiente para alcanzar derecho



cho de propio hijo.

2 En práctica, si el testador, que nombra heredero al Esclavo, èste es reputado por libre, con mas razon, nombrándole en lugar de hijo, lo deberá ser, no por razon de rigor de Derecho, si por presumirse de la misma accion del Señor el quererle dár la libertad.

## TITULUS XII.

*Quibus modis jus patriæ potestatis solvitur.*

Princ. Videamus, &c.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *De las circunstancias para que el hijo salga de la Patria potestad.*

**Q**uien por algun delito fuèssè condenado à perpetuo Prefidio; pierde los derechos de Ciudadano Romano; y el hijo desterrado en dicha forma, sale del poder del Padre; y en caso de cessar la pena, queda el poder del Padre en el primer estado, y lo mismo si el destierro fuèssè à tiempo señalado.

2 En práctica, el desterrado, ni pierde el derecho en bienes, ni en hijos. L. 3. tit. 18. part. 4.

3 Muchos son los casos por los que el hijo sale de la potestad del Padre; à saber, por la muerte natural. L. 1. tit. 18. part. 4. Quando fuèssè desterrado para sacar metal. L. 2. tit. 18. part. 4. Quando el Rey le eligièssè por Consejero. L. 7. tit. 18. part. 4. Quando el Rey le embiare à juzgar en alguna Provincia. L. 8. tit. 18. part. 4. Quando el Padre cometiere delito de incesto. L. 6. tit. 18. part. 4. Quando el hijo fuèssè nombrado Recaudador de Rentas Reales. L. 10. tit. 18. part. 4. Quando fuèssè elegido Secretario del Rey, L. 14. tit. 18. part. 4. ò defensor de los Derechos, que tocan à la Camara del Rey; L. 12. tit. 18. part. 4. ò Maestro de los Cavalleros del Rey. L. 11. tit. 18. part. 4. Quando fuèssè elegido Chanciller; esto es, Secretario del Rey, que tenia los Sellos Reales, Cartas, &c. L. 13. tit. 18. part. 4. Quando fuèssè elegido Obispo; L. 14. tit. 18. part. 4. ò quando fuèssè emancipado con autoridad de Juez; L. 15. tit. 18. part. 4. y quando el hijo es casado, y velado. L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.

§. *Pæne Servus*, 3.

**L**lamase *Esclavo de la pena* el que por algun

gun delito fuese condenado à sacar metal, y en adelante no tiene poder en los hijos.

2 En practica es lo mismo, segun se ha fundado en el §. *Cum autem* de este tit. num.3.

§. *Filius Familias*, 4.

I EL hijo de familias creado Consul, ò Senador, quedaba en poder del Padre; y por nueva Constitucion salia de la Patria potestad, por parecer irregular, que tal poder se disolviese por la Emancipacion, y que no pudiese hacerlo un Rey dandole tal empleo.

2 En practica es lo mismo. L.14. tit.18. part. 4.

§. *Si ab hostibus*, 5.

I SI un Padre de familias es cautivado por enemigos, se suspende la Patria potestad, y si buelve del cautiverio, continúan sus derechos por el Postliminio; de forma, que este Derecho finge, que no estuvo cautivo el Padre: pero si este muriese en el cautiverio, el hijo es libre desde que cautivaron al Padre, y lo mismo se ha de decir, si el hijo fuere el cautivo.

2 En practica, si el cautivo tiene hijos menores, se les

nombra Tutor, ò Curador respectivamente à la edad; si buelve del cautiverio, continúa en el poderio hasta los 25. años del hijo.

§. *Praterea*, 6. & §. *Admouendi*, 7.

I ANTIGUAMENTE la Emancipacion se hacia con ventas fingidas, ò por Escritura Imperial; pero por nueva Constitucion se ordenò, que la Emancipacion se hicièra ante los Jueces, teniendo el Padre derecho en los bienes del hijo emancipado, de la misma manera, que el Dueño le tiene para con los bienes del Horro. Y se declarò por permitido, que quien tiene hijo, y nieto en su poder, puede emancipar al uno, y quedarle el otro.

2 Estos §§. contienen tres partes. En quanto à la primera de que la Emancipacion se haga ante el Juez, se conforma con la L.17. tit.18. part.4. En terminos de la segunda, que expone los derechos del Padre en los bienes del hijo, resulta lo mismo de la Ley 15. tit.18. part. 4. bien entendido, que tal derecho solo se extiende à la mitad del usufruto de los bienes adventicios del hijo. *Dist.* L. 15. Y en quanto à la terce-

ra parte de permitirse al Abuelo emancipar al hijo, quedandose al nieto, es contra practica, porque el hijo casado, y velado se entiende por emancipado. *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop. Sanchez de Matrim. lib. 7. disp. 82. n. 6. & seqq. Castillo de Usufuēt. lib. 1. cap. 3. n. 35. Parlad. lib. 1. Rer. Quot. cap. 12. Fontanella de Paēt. claus. 4. glos. 2. n. 39.* Y ultimamente, para la emancipacion se requiere el consentimiento de Emancipador, y Emancipado. *L. 17. tit. 18. part. 4.* y una vez emancipado el hijo, vuelve al poder del Padre, en caso de deshonorar à este de palabra, ò obra. *L. 19. tit. 18. part. 4.*

§. *Sed, & Pater, 8.*

**I** SI el Padre diere à su hijo para que le prohije el Abuelo en presencia del Juez, estando todos presentes, y callando el adoptado, cessa el derecho del Padre natural, y passa al Abuelo.

2 En practica resulta lo mismo de la *Ley 7. tit. 18. part. 4.* aunque en el dia de oy no se ven usadas tales especies.

§. *Illud, 9.*

**I** SI la nuera de Pedro concibe de hijo de

este, y este hijo fuere emancipado por Pedro, ò le diere à otro en adopcion, el que nace de la nuera està en el dominio del que emancipa, lo que cessa, si la nuera concibiese despues de la emancipacion.

2 En practica està en poder de su Padre natural, è implica, que uno sea casado, y estè en poder de su Padre. *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.*

§. *Et quidem, 10.*

**I** NI los hijos naturales, ni adoptivos no pueden apremiar à los Padres para que los emancipen.

2 En practica es lo mismo, *L. 17. tit. 18. part. 4.* à excepcion de intervenir uno de quatro motivos. El primero, quando el Padre castiga al hijo cruelmente. El segundo, si el Padre infatase à las hijas para que ganasen con ilicitos tratos. El tercero, si el Padre admitiese algun legado con la condicion de la emancipacion del hijo. Y el quarto, si el que adopta empeorare los bienes del adoptado. *L. 18. tit. 18. part. 4.*





## TITULUS XIII.

## De Tutelis.

Princ. *Transcamus*, &c.

I **A** Quellas personas, que no están en poder de otras, unas están baxo la tutela, otras baxo la cura, y otras, ni de baxo de una, ni de otra.

2 En práctica es lo mismo, segun se dirà.

§. *Est autem tutela*, 1.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Práctico.*
3. *De quantas maneras es la tutela.*

I **T**utela es una potestad sobre el menor, para la defensa de su persona.

2 En práctica es lo mismo, durando la tutela en los hombres hasta los 14. años, y en las mugeres hasta los 12. años. L. 1. tit. 16. part. 6. Y no solo se dà Tutor para guardar la persona, sino tambien para los bienes. L. 1. tit. 16. part. 6.

3 La tutela es en tres maneras. Primera, la que se hace por testamento (que se llama

ma tutela testamentaria.) La segunda, quando se elige pariente mas propinquo, à ocasion de no haver el padre nombrado Tutor (que se llama tutela legitima.) Y la tercera, quando el Juez señala Tutor (que se llama tutela dativa.) L. 2. tit. 16. part. 6. Gut. de *Tutelis*, part. 1. cap. 2. n. 13. de forma, que la tutela dativa cede à la legitima, y ésta à la testamentaria. Valenz. *conf.* 35. nn. 3. y 4. Bas *Theat. Jur. tom. 2. part. 1. cap. 32. n. 5.*

§. *Tutores*, 2.

I **L**os Tutores son los que tienen dicho poder en los menores, y se llaman Tutores, porque son defensores.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha dicho.

§. *Permissum*, 3.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Práctico.*
3. *Si la Madre puede dár Tutor.*
4. *Si la muger puede ser Tutora.*

I **L**os Padres pueden dár Tutores à los hijos menores de 14. años, y à las hijas menores de 12. años, y tambien en el testamento pueden dexar Tutor à los nietos, con

con tal , que despues de la muerte del Abuelo no buelvan èstos al poder del Padre , porque si buelven , es por demàs el Tutor.

2 En practica es lo mismo, segun resulta de la *L. 3. tit. 16. part. 6.* y en lo demàs es implicancia ; porque el hijo legitimo menor de 14. años en la especie del §. por fuerza ha de estàr en poder del Padre, y el Abuelo nada tiene que vèr con el nieto para efecto de nombrarle Tutor.

3 La Madre quando nombra heredero al hijo , le puede nombrar Tutor ; pero èste debe ser confirmado por el Juez del Lugar. *L. 6. tit. 16. part. 6. Gut. de Tutelis , part. 1. cap. 4. Valenzuela conf. 35. n. 1. hasta el 14. Bas Theat. Jur. tom. 2. part. 1. cap. 31. n. 10.*

4 Las mugeres no pueden ser Tutoras , salvo si fueren Madre , ò Abuela del menor , cuya tutela debe ser confirmada por el Juez ; renunciando la muger la Ley que le exime obligarle por otro ; *L. 4. tit. 16. part. 6.* teniendo presente la muger , que si casare , pierde la tutela. *L. 5. tit. 16. part. 6.*

§. *Cum autem* , 4.

1 EL Padre puede nombrar Tutor al hijo, que està por nacer , porque se

considera por ya nacido.

2 En practica es lo mismo.

§. *Sed , & si emancipato* , 5.

1 EL Tutor , que el Padre dà al hijo emancipado , debe confirmarse por el Juez , sin averiguarse si el Tutor es , ò no rico , ò si administrará bien la tutela.

2 En practica es lo mismo; pero discurriendose mala fec en el Tutor , se le quita el encargo , sea quien se fuere.



#### TITULUS XIV.

*Qui testamento dari possunt tutores.*

*Princ. Dari possunt , &c.*

1 NO solo los Padres de familias , sino tambien los hijos pueden ser Tutores.

2 En practica es lo mismo, segun se dirà.

§. *Sed , & Servus* , 1.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *Quando se nombra Tutor , y no se puede conocer qual de dos es , què se haga?*

1 EL Siervo propio haciendole libre , puede

de ser Tutor por testamento, y aunque no se haga mencion de la libertad, queda libre; pero si el Esclavo fuese ageno, no es Tutor.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 7. tit. 16. part. 6.*

3 Si interviniese duda sobre qual de dos, que tienen un mismo nombre, es Tutor nombrado, determina el Derecho, que ninguno de los dos sea. *L. 7. tit. 16. part. 6. Gut. de Tutel. part. 1. cap. 10.*

§. *Furiosus*, 2.

2 **E**L Loco, o menor de 25. años elegido por testamento, lo será quando fuere cuerdo, o mayor de 25. años.

2 En practica es lo mismo; *L. 4. tit. 16. part. 6.* y entre tanto la Justicia nombra Tutor.

§. *Ad certum tempus*, 3.

1 **T**utor se puede dàr hasta cierto tiempo, o desde cierto tiempo, o condicionado; pero no se puede dàr Tutor de cosa, o negocio especial, porque el Tutor no se dà à la cosa, sino à la persona.

2 En practica es lo mismo, *L. 8. tit. 16. part. 6.* bien entendido, que tambien se dà Tu-

tor à la cosa *L. 1. tit. 16. part. 6.* por consecuencias.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS XV.

*De Legitima Agnatorum tutela.*  
*Princ. Quibus autem, &c.*

1 **A** Los que por testamento, siendo menores, no se les dexa Tutor, sirve de tal el pariente mas propinquo, por la Ley de las 12. Tablas.

2 En practica es lo mismo, *L. 2. tit. 16. part. 6.*

§. *Sunt autem*, 1.

1 **P**Or pariente mas propinquo, para efecto de Tutor, entendemos los agnados, esto es, los parientes de parte de Padre, v.gr. hermano de Padre, hijo de hermano, &c. y no los de parte de Madre.

2 Siempre que el menor queda sin Tutor, señalase por tal al pariente mas propinquo, *L. 6. tit. 16. part. 6.* dando ante todo fianzas de bien portarse. *Diñ. L. 9. tit. 16. part. 6. Gutierrez de Tutel. part. 1. cap. 12. & cap. 8. nn. 8. 9. & 10.*

§. *Quod*

§. *Quod autem*, 2.

1 **E**L nombramiento de agnados, que antecede, no solo procede quando el Padre no hace testamento, sino tambien quando le hace, y se olvida de dar Tutor.

2 En practica es lo mismo, porque la Ley corrige el testamento en aquello que no está conforme, segun se fundará en otros §§. mas adaptables.

§. *Sed agnationis*, 3.

1 **E**L derecho de parentescos, que viene de parte de varon, regularmente no tiene lugar en orden à la diminucion, ò mudanza de estado, porque el nombre de dicho parentesco nace del Derecho Civil; y el parentesco de parte de muger no admite mudanza, porque la razon civil corromper puede los Derechos Civiles, pero no los Naturales.

2 En practica es lo mismo.



## TITULUS XVI.

*De Capitis diminutione.*

Princ. *Est autem*, &c.

**L**A diminucion de cabeza, es mudanza de estado, y es, ò mayor,

ò mediana, ò infima.

§. *Maxima*, 1.

1 **L**A mayor diminucion de estado, es quando uno se hace Esclavo de la pena, perdiendo los derechos de libertad, de familia, y de Ciudadano Romano; ò quando un Horro buelve al dominio por ingratitud, ò los que consenten venderse para participar del precio.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 18. tit. 1. part. 6.* y se llama mayor diminucion de estado, porque pierde los derechos de familia, libertad, y Ciudad. *Dict. L. 18.*

§. *Minor*, 2.

1 **L**A menor mudanza de estado, es quando uno pierde los derechos de Ciudadano Romano, reteniendo la libertad: v.gr. aquel que se le embia à una Isla, ò Peñon.

2 En practica es lo mismo, y se llama mediana diminucion de estado, por perder los derechos de familia, y de la Ciudad, reteniendose la libertad. *L. 18. tit. 1. part. 6.*

§. *Minima*, 3.

1 **L**A infima mudanza de estado, es passar à otro

otro estado : v. gr. el hijo de familia emancipado ; quien tiene los derechos de Ciudadano Romano , y de libertad.

2 En práctica es lo mismo.  
L. 18. tit. 1. part. 6.

§. *Servus* , 4.

1 **E**L Esclavo manumitido no padece disminucion de cabeza , porque antes no la tuvo.

2 En práctica es lo mismo, porque de lo que no es, no hay transito à lo que es.

§. *Quibus autem* , 5.

1 **E**L que muda de dignidad, no muda de estado ; y los que dexan de ser Senadores no disminuyen su estado , aunque si su dignidad.

2 En práctica es lo mismo, segun queda fundado.

§. *Quod autem* , 6.

1 **A**unque se dixo permanecer el parentesco , mediando la mudanza de estado , se ha de entender de la minima ; porque si fuere la mayor , ò mediana , el que es pariente , dexaba de serlo.

2 En práctica , el que es pariente , jamás dexa de serlo,

por ser atendido el Derecho Natural.

§. *Cum autem* , 7.

1 **Q**uando la tutela pertenece à los agnados , no se entiende à todos , si à los mas propinquos, extantes en un mismo grado ; v. gr. hermanos.

2 En práctica es lo mismo.  
L. 11. tit. 16. part. 6.



## TITULUS XVII.

*De Legitima Patronorum tutela.*  
Princ. *Ex eadem Lege* , &c.

1 **A**Viendose introduciendo una Ley antigua , que prevenia , que si el Esclavo hecho Horro moria sin testamento , le heredasse el que fue Dueño , y sus hijos : se infirió de esta disposicion , que con mas razon debian los Dueños ser Tutores legitimos de dichos Horros menores de 14. años , lo que se estableció ; porque yà que sentian el provecho , corriessen con el cargo de la tutela.

2 En práctica es lo mismo,  
L. 10. tit. 16. part. 6. à excepcion de que quando muere dicho Horro , no ha de tener Padre,



dre, ò Madre, ò parientes al tenor de dicha L. 10. pues éstos prefieren à los Dueños. *Diēt. L. 10. Gutierrez de Tutel. part. 1. cap. 13. n. 1. y siguientes.*



## TITULUS XIX.

*De Fiduciaria tutela.*

*Princ. Est & alia tutela, &c.*

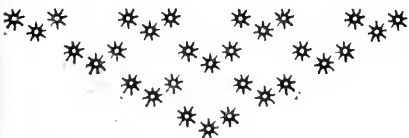
## TITULUS XVIII.

*De Legitima Parentum tutela.*

*Princ. Exemplo Patronorum, &c.*

1 **A** Exemplo de la antecedente tutela de los Patronos, hay otra que se llama legitima, y es la del Padre, que es Tutor legitimo del hijo, ò hija, ò nieto, ò nieta (de parte de su hijo) emancipado, ò emancipada, menor de 14. años.

2 En practica es lo mismo, L. 10. tit. 16. part. 6. bien entendido, que si el Padre, ò el hijo, ò nieto emancipado tuviere un hermano mayor de 25. años, succede éste en la tutela que tenia su Padre. *Diēt. L. 10. tit. 16. part. 6. Gutierrez de Tutel. part. 1. cap. 13. n. 1. y siguientes.*



1 **T** Ambien hay otra tutela, que se llama Fiduciaria; à saber, la que consigue el Padre respecto de sus hijos, ò hijas, nietos, ò nietas emancipados siendo impuberes. Si el Padre muere, los hijos varones son Tutores de sus hijos. Y por consiguiente, siendo muerto quien dió la libertad, los hijos serán legitimos Tutores de los Horros, bien entendido, teniendo 25. años completos.

2 En practica es lo mismo. L. 10. tit. 16. part. 6. Gutierrez de Tut. part. 1. cap. 13. n. 1. y siguientes.



## TITULUS XX.

*De Attilano tutore, & eo qui ex Leg. Julia, & Titia dabatur.*  
*Princ. Si cui, &c.*

**S**I alguno quedaba sin Tutor, solia darsele el Pretor de la Ciudad de Roma, juntamente con la mayor par-

parte de los Tribunos de la Plebe por la disposicion de la Ley Atilia; y por las Leyes Julia, y Ticia, daban Tutores los Presidentes en las Provincias.

§. *Sed & si testamento*, 1.

**Q**Uando por testamento se dexaba Tutor condicionalmente, ò desde cierto tiempo, por las LL. Julia, y Ticia, se daba Tutor para el medio tiempo; pero si el Tutor fuessè lisamente nombrado en el medio tiempo en que no havia heredero, se daba otro por las mismas Leyes, y dexaba de serlo, admitiendo el heredero la herencia, y confirmandose la tutela testamentaria.

2 En práctica se le nombra Tutor por Justicia al que no le tiene por testamento, à instancia del pariente mas propinquo, afianzando el Tutor el encargo. *L. 12. tit. 16. part. 6. Gutierrez de Tut. part. 1. cap. 16.*

§. *Ab hostibus*, 2.

**S**I fuessè cautivo el Tutor, nombra el Juez otro en su lugar por disposicion de dichas Leyes; y el nombrado cessaba quando el otro venia del cautiverio, y lo

graba su tutela por el Derecho de Postliminio.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha dicho.

§. *Sed ex his*, 3.

**E**STOS Tutores, que se daban por las Leyes Julia, y Ticia, cessaron quando los Consules comenzaron à dar Tutores à los menores, averiguando, y asegurando la buena administracion, cuyo cuidado no se tenia en tiempo de dichas Leyes Julia, y Ticia.

2 En práctica se observa lo que se ha dicho en el §. *Sed & si in testamento* de este tit. baxo la proteccion de la *L. 22. tit. 16. part. 6.*

§. *Sed hoc jure utimur*, 4.

**E**L Prefecto de la Ciudad en Roma, ò el Pretor, segun su jurisdiccion, daba Tutores, y en las Provincias los Presidentes, interviniendo averiguacion.

2 En práctica ya se tiene dicho lo que resulta de la *L. 12. tit. 16. part. 6.* en los §§. antecedentes.

§. *Nos autem*, 5.

**L**OS Defensores de las Ciudades, junta-

mente con el Obispo, podian dar Tutores, si los bienes de los menores no llegaban à 500. solidos, lo que practicaban sin esperar orden de los Presidentes. Tambien podian dar Tutor los demàs Magistrados, y el que llamaban Juridico, ò Juez de la Ciudad de Alexandria.

2 En practica nombra Tutor el Juez del lugar en donde reside el menor, ò donde tiene la mayor parte de los bienes. *L. 12. tit. 16. part. 6.*

§. *Impuberes*, 6.

1 ES conveniente, que el menor de 14. años se rija por otro, ya que no puede por si.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 12. tit. 16. part. 6. Gut. de Tut. part. 1. cap. 16.*

§. *Cum ergo pupilorum*, 7.

1 Los Tutores deben dar cuentas quando el Pupilo, ò Pupila dexaren de serlo.

2 En practica es lo mismo, y se fundarà en otros §§. para mayor enfrenamiento de los Tutores, que gastan sin medida.



TITULUS XXI.

*De Auctoritate Tutorum.*

Princ. *Auctoritas autem*, &c.

1 LA autoridad de los Tutores algunas veces es necesaria, y otras no; y generalmente hablando, entonces se necesita de dicha autoridad, quando el menor no mejora de partido, y no se requiere, siguiendosele beneficio.

2 En practica se dirà lo que resulta en los correspondientes §§.

Verf. *Unde in his*, &c.

1 QUANDO se compra, vende, ò permuta, el mayor queda obligado, y no el menor, à excepcion de mediar la autoridad del Tutor.

2 En practica resulta lo mismo; *L. 17. tit. 16. part. 6.* pero debe mediar Decreto de utilidad, y conveniencia para mayor seguridad de todos.

§. *Neque tamen*, 1.

1 Los menores necesitan de la autoridad del

del Tutor para admitir, ò repudiar una herencia.

2 En práctica es lo mismo; pero cuidado con el beneficio de inventario.

§. *Tutor*, 2.

1 **E**L Tutor debe estar presente al contrato; y no estándolo, sería nullo, aunque el Tutor lo confirmara con Escritura.

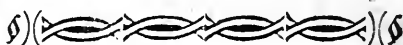
2 En práctica es lo mismo. *L. 17. tit. 16. part. 6. Gut. de Tut. part. 2. cap. 4.*

§. *Si inter Tutorem*, 3.

1 **S**I huviere contienda entre Tutor, y menor, se le nombra à este Defensor para que en juicio le defienda.

2 En práctica es lo mismo, debiendo advertir el Tutor, que quando admite la tutela, entra en un labirinto de confusiones, y para no perecer, ha de premeditar quatro cosas. La primera, la calidad del menor, y la renta, pues de aqui nacerà el conocimiento de si el menor se ha de poner à servir, ò à estudiar; pero la eleccion jamás la haga por sí, sino interviniendo facultad del Juez, ya en señalarle alimentos; *L. 20. tit. 16. part. 6.* ya en dedicarle à letras; pues al Tutor so-

lo se permite enseñar al menor leer, y escribir de su propia autoridad. *L. 16. tit. 16. part. 6.* La segunda cosa que ha de premeditar el Tutor, es, que debe rehacer uno por cada veinte del dinero del menor, que entrare en su poder; y de estos rentos de uno por veinte, tiene el Tutor la decima parte: bien entendido, que el primer medio año no se cuenta el uno por veinte, por presumirse, que no tan presto se puede emplear el dinero, y y en el restante tiempo se presumen empleados los caudales, llegando à 50. lib. La tercera cosa, que ha de pensar, es, no pagar por el menor, sino por Justicia, salvo, si la deuda fuese hasta quatro reales, ò estuviere notada en el Inventario. Y la quarta cosa consiste en no hacer obras, enagenaciones, permutas, ventas, &c. sino interviniendo Decreto de utilidad.



TITULUS XXII.

*Quibus modis tutela finitur.*  
*Princ. Pupili, &c.*

1 **L**Os antiguos querían, que para finirse la pubertad,

no solo se atendiese al tiempo, sino tambien à la disposicion del cuerpo ; lo que se considerò por injusto , y se declaró, que la pubertad en los hombres se acabàra à los 14. años , y en las mugeres à los 12. años , durando la tutela hasta dichos tiempos.

2 En practica dura la tutela lo mismo. *L. 21. tit. 16. part. 6.*

§. *Item finitur* , 1.

1 **Q**Uando los menores son prohijados , ò desterrados para siempre , ò siervos , ò cautivos de los enemigos , se acaba la tutela.

2 En practica es lo mismo; *L. 21. tit. 16. part. 6.* limitandose la cautividad à los Mahometanos , y Gentiles.

§. *Sed & si usque* , 2.

1 **S**I el Tutor fuere señalado hasta cierto caso , èste sucedido , se acaba la tutela.

2 En practica es lo mismo. *L. 21. tit. 16. part. 6.*

§. *Simili modo* , 3.

1 **S**E acaba la tutela por muerte de los Tutores , ò menores.

2 En practica es lo mismo. *L. 21. tit. 16. part. 6.*

§. *Sed & capitis* , 4

1 **E**L Tutor que dexa de ser libre , ò Ciudadano , ya no puede ser Tutor. El que se prohija tambien dexa de ser Tutor. El Pupilo , ò Pupila que se prohija , dexa de tener Tutor , porque buelve à la Patria potestad.

2 En practica es lo mismo. *L. 21. tit. 16. part. 6.*

§)(~~~~~)§

## TITULUS XXIII.

*De Curatoribus.*

Princ. *Masculi quidem* , &c.

1 **E**L varon desde los 14. años hasta los 25. y la muger desde los 12. hasta los 25. deben tener Curadores.

2 En practica es lo mismo. *L. 12. tit. 16. part. 6. Gut. de Tut. part. 1. cap. 16.*

§. *Dantur autem* , 1.

1 **L**Os Curadores se daban por los Magistrados , y no por testamentos; pero en el caso de nombrarse Cu-

Curador en testamento , se confirmaba por el Magistrado.

2 En práctica es lo mismo. *L. 13. tit. 16. part. 6. Gut. de Tut. part. 1. cap. 19. & cap. 5. num. 2. Bas Theat. jur. tom. 2. part. 1. cap. 31. & seq.*

§. *Item inviti* , 2.

1 **L** Os menores contra su voluntad no reciben Curador , sino fuere para pleytear , y de aqui se sigue, que el Curador se puede nombrar para cierta causa.

2 En práctica es lo mismo; *L. 13. tit. 16. part. 6.* pero se estila , que el menor de 25. años presenta pedimento , eligiendo Curador , y el Juez le confirma. *Gut. y Bas ubi sup.*

§. *Furiosi* , 3. & §. *Sed* , & *mente* , 4.

1 **L** Os furiosos , y prodigos , aunque mayores de 25. años , deben tener Curador , como tambien los sordos , mudos , locos , y los continuamente enfermos.

2 En práctica es lo mismo. *L. 13. tit. 16. part. 6. Gut. y Bas ubi sup.*

§. *Interdum autem* , 5.

1 **L** Os menores de 14. años reciben Cura-

dores , quando los Tutores no fuesen suficientes.

2 En práctica es lo mismo. *L. 13. tit. 16. part. 6. Gut. y Bas ubi sup.*

Verf. *Item loco.*

1 **E** N lugar de los Tutores que se escusan hasta tiempo limitado , se suelen dár despues Curadores.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha dicho.

§. *Quod si Tutor* , 6.

1 **S** I el Tutor por enfermedad , ò por otra circunstancia no pudiere cuidar del menor , y este estuviere ausente , ò fuera menor de siete años , el Pretor podia nombrar Tutor à quien quisiere , à peligro del Tutor enfermo.

2 En práctica es lo mismo. *L. 13. tit. 16. part. 6. Gut. y Bas ubi sup.*



## TITULUS XXIV.

*De Satisfactione Tutorum , vel Curatorum.*

Princ. *Ne tamen* , &c.

1 **P** Ara la seguridad de los haberes de menores , establece-  
el

el Derecho , que los Tutores , y Curadores afiancen , librandose los que fueren testamentarios , y los que nombrare el Juez , con informacion de la bondad , y calidad.

2 En practica es lo mismo , segun se ha dicho ; pero siempre el Juez manda afianzar al Tutor , ò Curador , que ha de manejar intereses.

§. *Sed si ex testamento* , 1.

1 **S**I dos , ò mas , fueren Tutores , ò Curadores por testamento , puede el uno dàr à escoger al otro el dàr caucion , y es preferido el que la diere. Sino se convinieren , ha de gobernar la tutela el que fuere nombrado para la administracion ; y y en caso de no haverle , y y de no convenirse , elige la mayor parte , y en su defecto el Juez.

2 En practica es lo mismo , pues no he visto establecido cosa en contrario.

§. *Sciendum* , 2.

1 **D**Ebese notar , que no solamente los Tutores , y Curadores son obligados à los Pupilos , y à los Adultos , y à las demás personas por la administracion de

los bienes , y hacienda , sino que tambien contra aquellos que reciben la fianza por la accion subsidiaria , la qual les puede ser ultimo refugio , y guarida.

2 En practica es lo mismo , segun se fundarà en otros §§.

§. *Quibus* , 3.

1 **E**Sta accion subsidiaria no solo compete contra los referidos , sino tambien contra los herederos de los Tutores , Curadores , y fianzas.

2 En practica es lo mismo ; porque el que contrae , no solo contrae para si , sino tambien para sus herederos.

§. *Neque autem* , 4.

1 **A**La accion subsidiaria , no està sujeto el Pretor , sino aquellos Magistrados , que suelen pedir las cauciones.

2 En practica , quien pide fianzas concluye el pedimento diciendo : *Se mande afianzar à F. y el auto es : Afiance à cuenta , y riesgo del presente Escrivano.*





## TITULUS XXV.

*De Excusationibus Tutorum, vel Curatorum.*

Princ. *Excusantur, &c.*

**I** Los Tutores, y Curadores, à veces se excusan de serlo, ò por tener tres hijos en Roma, quatro en Italia, ò cinco en las Provincias, sin que aprovechen los hijos adoptivos, y valen para el asunto los hijos naturales dados en adopción, à cerca de su Padre natural, y los nietos de hijo, no de hija, porque aquellos suceden à su Padre para la excusa.

2 En práctica entiendo ser por demás las excusas en el presente tiempo, porque muchos van ansiosos por ser Tutores, y Curadores, sin tener presente las cuentas; pero con todo, se excusan los que tienen cinco hijos vivos, legítimos, y naturales. *L. 2. tit. 17. part. 6. Gut. de Tut. part. 1. cap. 21.* nota por menor las causas, advirtiéndolo, que à donde dice la Ley cinco hijos, se han de entender seis hijos. *L. 14. tit. 1. lib. 5. Recop.* Y tambien es excusa para librarse de cargas, el estar dentro de los quatro años

contadores desde el dia que contrae matrimonio. *Diñ. L. 14. Balmac. de Colect. q. 47. Vela differt. 5. & 6. L. 15. Tauri. L. 6. tit. 6. lib. 3. del Fuero Real. LL. 4. 5. y 9. tit. 16. part. 6. L. 26. tit. 3. part. 5.*

*Verf. Filii autem, &c.*

**I** Los hijos vivos solo aprovechan para la antecedente excusa; pero si algun hijo fuere muerto por defender la Patria, se entiende vivir.

2 En práctica es lo mismo. *L. 2. tit. 17. part. 6.* Veanse los fundamentos sobre el principio deste titulo.

§. *Item Divus Marcus, 1.*

**I** Entre tanto uno admistrante Rentas Reales, se excusa de ser Tutor, y Curador.

2 En práctica es lo mismo. *L. 2. tit. 17. part. 6.* Veanse los fundamentos sobre el principio deste titulo.

§. *Item qui Reipublica, 2.*

**I** Los ausentes por causa de la Republica, se excusan de ser Tutores; y si antes de empezar la ausencia fuessen ya Tutores, ò Curadores,



res; cessa la Tutela, ò Cura, señalando el Juez interin Curador, y cessando la ausencia, buelve la primera Tutela, ò Cura, sin tener el año de plazo, según Papiniano en el libro quinto de sus respuestas.

2 En práctica es lo mismo, *L. 2. tit. 17. part. 6.* advirtiéndose, que quando cessa la ausencia, no se puede encargar al que fue ausente otra Tutela, ò Cura, hasta que pasase un año. *Dict. L. 2. tit. 17. part. 6.*

§. *Et qui potestatem, 3.*

1 EL Emperador Marco Aurelio decretò, que podian escusarse de ser Tutores, y Curadores los que tienen Oficios publicos; pero no pueden desamparar la Tutela, ò Cura, que antes tomaron à su cargo.

2 En práctica es lo mismo. *L. 3. tit. 17. part. 6. Gutierrez de Tutel. part. 1. cap. 21. n. 31. Valenzuela conf. 36.*

§. *Item propter litem, 4.*

1 A Viendo pleyto entre el menor, y Curador, ò Tutor, no sirve de excusa, salvo si el pleyto fuere de toda la herencia.

2 En práctica vale la es-

cusa, como el pleyto sea de una gran parte de la herencia.

*L. 2. tit. 17. part. 6. Gutierrez de Tut. part. 1. cap. 21.*

§. *Item tria onera, 5.*

1 EL cargo de tres Tutelas, ò Curas, no solicitadas, sirve de excusa para no admitir la quarta Tutela, ò Cura; pero si los menores fueren hermanos, y sus bienes no muy quantiosos, se entiende, que la Cura es una, y no muchas.

2 En práctica es lo mismo. *L. 2. tit. 17. part. 6. Gut. ubi supra.*

§. *Sed & propter paupertatem, 6.*

1 PODIA uno escusarse de ser Tutor, ò Curador, mostrando ser pobre, y no desocupado para serlo.

2 En práctica es lo mismo. *L. 2. tit. 17. part. 6. Gutierrez ubi supr.*

§. *Item propter adversam, 7. &*

§. *Similiter eos, 8.*

1 SE escusan de ser Tutores, ò Curadores los que padecen enfermedad, que les motiva no asistir à sus negocios. Tambien se escusan los que no saben leer, ni es-

crivir , si la Tutela , ò Cura pide esta inteligencia , aunque los que ignoran escrivar , pueden ser habiles para negocios.

2 En practica es lo mismo. *L. 2. tit. 17. part. 6. Gutierrez ubi supr.*

§. *Item si propter inimicitias*, 9.

¶ §. *Non esse*, 10.

1 **S**I el Testador tenia enemistad contra uno, y le nombraba Tutor de sus hijos, servia la enemistad de excusa. Los que prometian al Testador ser Tutores, no se excusan, sin que aproveche por excusa de que el Testador no conocia al Tutor.

2 En practica, la enemistad excusa de ser Tutores, y Curadores, por huir la nota de sospechosos. *L. 2. tit. 17. part. 6. Gutierrez ubi supra.*

§. *Inimicitia*, 11.

1 **S**I la enemistad fuere capital entre el Testador, y Tutor, si no se hicieren las paces, suele dicha enemistad servir de excusa.

2 En practica es lo mismo. *L. 3. tit. 17. part. 6. Gutierrez de Tut. part. 3. cap. 18. n. 10.*

§. *Item his qui status*, 12.

1 **S**I el Testador, y Tutor huvieren disputa-

do sobre el estado, sirve de excusa para la Tutela, y Cura.

2 En practica es lo mismo; *L. 2. tit. 17. part. 6.* y por estado entendemos disputa sobre la libertad. *Dict. L. 2. tit. 17. part. 6.*

§. *Item major*, 13.

1 **L**Os mayores de 70. años tienen causa para eximirse de ser Tutores, ò Curadores. Los menores de 20. años no pueden ser Tutores, ni Curadores, por ser inconveniente à la Republica, que gobierne quien ha de menester guia.

2 En practica se excusa de ser Tutor, y Curador el mayor de 70. años. *L. 2. tit. 17. part. 6.* En quanto à los menores de 20. años, se extiende hasta los 25. años. *L. 1. tit. 17. part. 6.* Y en lo que mira à la razon de ciencia del §. es muy justa, y poco observada por algunos; pues hay hombre que por mandar, quiere passar por el sonrojo de dar à entender, que no sabe governar su casa.

§. *Idem & in Milite*, 14.

1 **A**L Soldado no se le permite ser Tutor, ni Curador, aunque quiera.

2 En practica es lo mismo. *L. 3. tit. 17. part. 6. Gutierrez*

rez de Tut. part. 1. cap. 21. n. 31.

Gutierrez part. 1. cap. 21. n. 33.  
Bas Theat. Jur. tom. 2. part. 1. cap. 41.

§. Item Romæ, 15.

§. Qui tutelam, 18.

I EN Roma los Medicos, Gramaticos, y demás Profesores de Ciencias, tienen escusa para la Tutela, y Cura.

2 En práctica es lo mismo. L. 3. tit. 17. part. 6. Gut. ubi sup.

§. Qui autem, 16. & §. Datus autem, 17.

I EL que fue Tutor no puede ser compeliendo à ser Curador, aunque en el testamento fuere nombrado Tutor, y Curador.

2 En práctica es lo mismo. L. 3. tit. 17. part. 6. Gutierrez de Tut. part. 1. cap. 21. n. 31. Valenz. conf. 36.

I EL Tutor, que quisiera excusarse, ha de probar los motivos dentro de 50. dias, estando el Tutor dentro de cien millas, y si fuera, se han de contar de mas à 20. millas por dia, y amàs de estos dias, se han de añadir 20. de suerte, que todos no sean menos de 50. que en todo caso le competen. El Tutor se presume dado para todo el Patrimonio.

2 En práctica es lo mismo, L. 4. tit. 17. part. 6. debiendo el Juez sentenciar la causa dentro de quatro meses, contando desde que se comenzaren los 50. dias; Diçt. L. 4. cu-yos 50. dias se empiezan à contar desde el dia que el Tutor, ò Curador supo el nombramiento. Diçt. L. 4. tit. 17. part. 6.

§. Iidem rescripserunt, 19. & §. Si quis, 20.

I Tambien se determinò, que el marido se pudiera excusar de ser Curador de su muger, y su excusa es necesaria; y si alguno con algun engaño se libra de la Tutela, no se excusa.

2 En práctica no es permitido, que el marido sea Curador de la muger, porque el amor no supla las cuentas. L. 3. tit. 17. part. 6. Gutierrez, y Valenz. ubi sup.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS XXVI.

De Suspectis Tutoribus, vel Curatoribus.

Princ. *Sciendum est*, &c. &c.

§. *Datum est*, 1.

**E**L crimen de sospecha dimana de la Ley de las doce Tablas; y la facultad para remover Tutores, y Curadores, residio en el Pretor de Roma, y en las Provincias en el Presidente de ellas, y en el Legado del Pro-Consul.

2 En practica es Juez competente el mayor del Lugar donde tiene el menor sus bienes; *L. 2. tit. 18. part. 6.* y tambien lo es el Tribunal Superior del Reyno, por caso de Corte no notorio. *L. 9. tit. 3. lib. 4. Recop. Gutierrez de Tutel. part. 1. cap. 18. n. 3. Ceballos q. 317. L. 12. tit. 1. lib. 3. Ord. Covarr. Pract. cap. 32. Castillo lib. 3. Controv. cap. 25.*

§. *Ostendimus*, 2.

**T**odos los Tutores, y Curadores pueden hacerse sospechosos, aunque el menor haya sido Esclavo del Tutor, o Curador, con tal, que no se le tilde en la estimacion.

2 En practica es lo mismo. *L. 2. tit. 18. part. 6. Gutierrez de Tutel. part. 1. cap. 18. n. 3. Ceballos q. 317.*

§. *Consequens*, 3.

**T**odos pueden acusar de sospechosos à los Tutores, y Curadores, pues se permite à qualquiera del Pueblo.

2 En practica es lo mismo. *L. 2. tit. 17. part. 6.*

§. *Impuberes*, 4.

**L**os menores de 14 años no pueden acusar à sus Tutores de sospechosos, pero bien pueden acusar à sus Curadores los mayores de 14 años.

2 En practica es lo mismo. *L. 2. tit. 18. part. 6.*

§. *Suspectus*, &c.

**S**ospechofo es aquel que mal administra, aunque tenga para pagar los daños; y antes que el Tutor empiece à gobernar la Tutela, se puede desechar como à sospechofo.

2 En practica no solo es sospechofo quien mal administra, sino tambien aquel que se presume administrará mal, havida consideracion à las circunstancias del sugeto; de forma, que tales hombres no pueden ser Curadores, aunque asienten, y tengan de que pagar, *L. 1. tit. 18. part. 6.* Sirve de sospecha, quando el Curador

lo huviere sido de otro, y portadose mal, ò que despues de ser Curador se hiciere contrario del menor, ù de sus parientes, ò ante el Juez alegàre, no tener para alimentar al menor, y despues se probàre lo contrario, ò no quisiere comparecer en Juicio, ò se escondiere. *L. 1. tit. 18. part. 6. Bas Theat. Jur. part. 1. tom. 2. cap. 42. Gut. de Tutel. part. 2. cap. 18.*

*§. Suspectus autem, 6.*

**I** EL Curador sospechoso, desechado por dolofo, es infame, y no lo será, si fuere desechado por imprecia.

2 En práctica es lo mismo. *L. 4. tit. 18. part. 6. Gut. de Tut. part. 2. cap. 18. num. 17.*

*§. Si quis autem, 7. & §. Sed si, 8.*

**I** SI alguno fuere acusado de sospechoso, no puede admitir la Cura entre tanto corre la causa, y si muriere, se acaba el conocimiento de la sospecha.

2 En práctica es lo mismo. *L. 3. tit. 18. part. 6. Gut. de Tut. part. 2. cap. 18. n. 10. y siguientes.*

*§. Si quis Tutor, 9.*

**I** SI el Tutor se ausentàre al menor, èste se pone entre tanto en posesion de los bienes de

aquel, y se le venden los bienes, que con la tardanza se hacen de peor calidad, y perseverando en su contumacia, puede ser echado como sospechoso.

2 En práctica es lo mismo. *L. 1. tit. 18. part. 6. Gut. de Tut. part. 2. cap. 18.*

*§. Sed si quis, 10. & §. Libertus, 11.*

**I** SI se le probàre mentira al Curador, ò Tutor, sobre decir, que no tiene con que alimentar al menor, debe ser llevado ante el Prefecto de la Ciudad, para ser castigado, como aquel que merca con dinero la administracion de la Tutela.

2 En práctica es lo mismo. *L. 1. tit. 18. part. 6. Gut. ubi supr.*

*§. Novissimè, 12.*

**I** EL que mal administra la tutela, debe ser removido, aunque afiance; porque las fianzas no mudan la mala intencion, antes dan motivo para menoscabar à rienda suelta. El que tiene costumbres que denoten portarse mal, se entiende sospechoso; y el pobre si es fiel, y diligente, no se ha de desechàr por sospechoso.

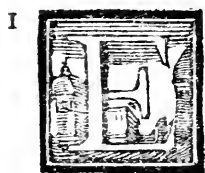
2 En práctica es lo mismo. *L. 1. tit. 18. part. 6. Gut. ubi supr.*

*Fin del Libro I.*



LIBER II. TITULUS I.  
**D E R E R U M**  
**D I V I S I O N E,**  
 ET ADQUIRENDO IPSARUM DOMINIO.

Princ. *Superiore libro*, &c.



**I** N este Libro se trata de aquellas cosas que están en nuestro dominio, y fuera de él;

pues unas cosas por Derecho Natural, son comunes, otras publicas, y otras del comun, o particulares, ò de ninguno, segun se dirà.

2 En práctica es lo mismo. *L. 2. tit. 28. part. 3.*

§. *Et quidem*, 1.

**I** L As cosas, que por Derecho Natural son comunes, son el Ayre, el Agua corriente, el Mar, y sus Ri-

beras, con tal, que no se cause perjuicio à los edificios antiguos, que alli estuvieren, porque éstos no son del Derecho de las Gentes, así como el Mar.

2 En práctica es lo mismo. *L. 3. tit. 28. part. 3.* El Rey como Legislador, y dueño absoluto, aun en estas cosas comunes, puede poner limitaciones; v. g. que no se caze en tiempo de cria; *L. 1. tit. 8. lib. 7. Recop.* ni en tiempo de nieve; *L. 2. tit. 8. lib. 7. Recop.* y demás circunstancias contenidas en las 21. *L. tit. 8. lib. 7. Recop.* como tambien, que nadie pesque sino los matriculados, y demás justas providencias

cias que observamos cada dia.

§. *Flumina autem omnia*, 2. &

§. *Est autem*, 3.

I **T**odos los Rios, y Puertos son publicos, y comun la licencia de pescar en estos parages. Por Ribera se entiende el lugar hasta donde llega el agua por la mayor onda de Invierno.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 4. tit. 28. part. 3.* advirtiendose, que por Ribera se entiende hasta donde llega el agua, tanto en la mayor onda de Invierno, como en Verano. *Dict. L. 4. tit. 28. part. 3.*

§. *Riparum*, 4.

I **E**L uso de las Riberas es publico por Derecho de Gentes, de la misma forma, que lo es el uso del Rio; y así es licito à qualquiera acercar, y poner sus Naves, atar las maromas à los arboles que alli huviere, poner las Mercadurias, y demás cosas concernientes; pero la propiedad de las Riberas, y arboles, son de aquellos que tienen sus heredades mas cercanas.

2 En práctica es lo mismo. *L. 6. tit. 28. part. 3.* y en ter-

minos del dominio en los arboles, no puede el dueño cortarles, quando estuvieren atadas maromas, ò alguno estuviere en estado de atarlas. *L. 7. tit. 28. part. 3.*

§. *Litorum quoque*, 5.

I **E**L uso de las Playas, ò Riberas del Mar es publico, de la misma forma que el Mar, y por esso cada uno tiene su derecho de poner alli sus redes, y demás cosas concernientes; y el dominio de estas Playas à ningun particular pertenece, porque tambien es publico.

2 En práctica es lo mismo. *L. 6. tit. 28. part. 3.*

§. *Universitatis*, 6.

I **C**osas de la Universidad son los Teatros, Correderas, y otras cosas comunes à las Ciudades.

2 En práctica es lo mismo, porque son de Universidad las Fuentes, Plazas, Mercados, los lugares donde se juntaren à Concejo, los Arenales de las Riberas de los Rios, los Montes, y dehesas; cuyas cosas de Universidad son comunes à todos los vecinos de aquella Universidad; y los de agena vecindad no pueden usar à me-

nos que con licencia de la Universidad. *L. 9. tit. 28. part. 3. L. 1. tit. 7. L. 15. tit. 7. L. 1. tit. 7. L. 15. tit. 7. lib. 7. Recop. LL. 1. y 3. tit. 19. lib. 6. Recop. L. 15. tit. 15. part. 5. Valenzuela conf. 93. n. 55. Hermosilla. in dict. L. 15. tit. 5. part. 5.*

§. Nullius , 7.

1 **H**Ay cosas que no son de persona alguna: v. gr. las cosas Sagradas, Religiosas, y Santas, por ser de Derecho Divino, y por consiguiente no están en poder de hombre alguno.

2 En práctica es lo mismo. *L. 12. tit. 28. part. 3.* Y aunque las cosas de Iglesia las tienen Personas Eclesiásticas, no es por razón de ser dueños, sino Administradores; y de las Rentas de Iglesia se otorgó librar-se à los Eclesiásticos renta para vivir con decencia: y que los restantes frutos, que produgesen las heredades de las Iglesias, se empleasen en dár de comer, y vestir à pobres, en hacer criar à los huérfanos desvalidos, en casar à las mugeres virgenes, y pobres, en rescatar Cautivos, reparar Iglesias, comprar Calices, Ornamentos, y demás necesario. *Dict. L. 12. tit. 28. part. 3. Antunez lib. 1. de Donat. part. 3.*

*cap. 13. Menoch. lib. 2. de Arbit. cas. 282. Gomez lib. 3. Var. cap. 5. n. 11.*

§. Sacra Res , 8.

1 **L**As cosas Sagradas son aquellas, que los Pontífices ritualmente dedican à Dios: v. gr. las Iglesias, y las cosas que à ésta se dan dedicadas para el servicio de Dios, cuyas cosas no pueden enagenarse, ni obligarse, sino para redimir Cautivos. Si alguno constituyese para sí, como cosa Sagrada, alguna cosa, no es Sagrada, sino profana. Y el lugar donde hubo Iglesia, jamás dexa de ser Sagrado.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 13. tit. 28. part. 3.* y en terminos del lugar en que hubo Iglesia, que siempre se reputa por Sagrado, se limita en el caso, que el lugar cayese en poder de los enemigos de la Fè, y éste cessando, buelve el lugar à ser Sagrado. *L. 13. tit. 28. part. 3. Gomez lib. 3. Var. cap. 5. n. 11.*

§. Religiosum , 9.

1 **E**L lugar Religioso le hace el dueño à su voluntad, enterrando en él à otro hombre. Si un lugar fuese de dos Dueños, no puede el uno hacer Religioso el lugar sin consentimiento del otro; y  
en



en sepultura comun à dos , puede un dueño , contra voluntad del otro , enterrar à un tercero. El dueño de la propiedad, sin consentirlo el dueño del usufruto , no puede enterrar à otro, y es licito enterrar en lugar ageno , consintiendo el dueño ; y si despues de enterrado no le supiere bien , queda el lugar Religioso.

2 En práctica , aunque consulta lo mismo de la *L. 14. tit. 28. part. 3.* se ven pocas disputas de este genero , por estar establecidos lugares para lo dicho. Vease *Grat. Discept. Forens. cap. 100.*

§. *Sanctæ* , 10.

I **L** As cosas Santas son: v. gr. los Muros , y Puertas de la Ciudad , porque en algun modo son de Derecho Divino , y por esto no se numeran en dominio de alguno , y se llaman *Santo* à *Sanctione* ; esto es , por establecimiento de la pena de muerte contra los quebrantadores de los Muros , y Puertas de la Ciudad.

2 En práctica es lo mismo; *L. 15. tit. 28. part. 3. Bobad. lib. 4. Polit. cap. 1. n. 23.* y en la Gentilidad era tan observado este §. que habiendo Remo , hermano de Romulo , quebrantado los Muros de Roma,

mandò Romulo degollarle ; *L. 16. tit. 28. part. 3. Dorleean in Tacit. pag. 2. vers. Urbem Romanam. Bobad. lib. 4. Polit. cap. 1. n. 22. y 23.* sin que mitigase el castigo las qualidades de hermano , y de coadjutor à la fundacion de Roma. Què espejo para el que juzga!

§. *Singulorum* , 11.

1 **L** As cosas caen en dominio de los hombres , ò por Derecho Natural, ò Civil ; y assi empezaremos por el Derecho Natural , como mas antiguo.

2 En práctica es lo mismo.

§. *Fera igitur bestia* , 12.

I **T** Odas las fieras , bestias , aves , peces , y demàs que se crían en mar , y tierra , si fuessen aprehendidas por alguno , consigue este el dominio por Derecho de las Gentes ; porque lo que antes era de nadie , es del primero , que lo ocupa por Derecho de las Gentes , sin ser de merito , que dichas bestias se cojan en lugar , ò heredad agena ; pero puede impedir el dueño , que uno entre à cazar en su heredad : de forma , que quien adquiere , v. gr. una ave , si se va , y la pierde de vista , ò està de manera que no la pue-

pueda coger , es del primero que la cõfigue.

2 En practica es terminante el §. en la L. 7. tit. 28. part. 3. Ciriaco *controv.* 462. Antunez lib. 1. de *Donat.* part. 3. cap. 4.

§. *Illud* , 13.

1 **D**Udavaſe , ſi Pedro heria una ave , y por la herida la podia coger , ſi ſeria de Pedro ? Unos dixeron que ſi , con el ſupueſto , que quien la hirio , fueſſe en ſeguiimiento de la ave , ſin dexarla de viſta , pues donde no , era del primero que la cogia. Otros ſiguieron lo contrario , diciendo : Que era la ave del primero que la cogia ; cuya ultima opinion ſe declarò por mas juſta , porque pueden ſuceder muchas circunſtancias , por las quales quien hiera , no adquiera el ave.

2 En practica es la miſma decifion. L. 15. tit. 26. part. 2.

§. *Apium* , 14.

1 **L**AS Abejas que paſan en un arbol , no ſon del dueño del arbol hafta que las encierre en el colmenar ; y los panales que hicieren en los arboles , ſon de quien los cogiere , aunque el dueño del campo puede impedir , que entren à coger el panal ; mas ſi el exambre ſe fueſſe del col-

menar , es del dueño del colmenar mientras no le pierda de viſta , y no fuere difìcil el recobrar las Abejas , pues de otra manera , ſeràn de quien las cogiere.

2 En practica es terminante el §. en la L. 22. tit. 28. part. 3.

§. *Pavonum* , 15.

1 **T**ODOS los animales que tienen coſtumbre de ir , y bolver , mientras dura la coſtumbre , ſon del dueño.

2 En practica es lo miſmo. L. 23. tit. 28. part. 3.

§. *Gallarum* , 16.

1 **S**I los animales manſos , v. gr. las Gallinas fueren alborotadas , y huyeren de caſa de los dueños , aunque èſtos las pierdan de viſta , ſon de los miſmos , y quien las oculta comete hurto.

2 En practica es terminante el §. L. 24. tit. 28. part. 3.

§. *Item ea , quæ ex hoſtibus* , 17.

1 **T**ODAS las coſas que percibimos de nueſtros enemigos , ſon nueſtras , aun à los miſmos hombres les hacemos Eſclavos ; pero ſi ſe fueſſen de nueſtra poteſtad , buelven à ſu primer eſtado.

2 En practica es lo miſmo , ſe-

segun se tiene dicho en virtud de la *Ley 2. tit. 23. part. 2.* Solorz. *de Jur. Ind. lib. 2. cap. 14. num. 4.*

§. *Item lapilli*, 18.

**I** As perlas , ò piedras preciosas , que se encuentran en el Mar , son de quien las halla , y ocupa por Derecho de Gentes.

2 En práctica es lo mismo, *L. 5. tit. 28. part. 3.* Veanse las Leyes del *tit. 13. lib. 6. Recop. Castillo de Tert. cap. 41. n. 104. Peregr. lib. 4. de Jure Fife. tit. 2. Solorz. lib. 2. Polit. cap. 15. Gutierrez lib. 4. Praet. q. 36. Molin. lib. 1. de Primog. c. 25. Larrea decif. 4. y 7.* por el motivo , que aquello que es de nadie , es del primero que lo ocupa. De que es visto , que si alguno encontrare perlas , que otro las huviere perdido , no feràn de quien las coge , sino de quien las perdiò. *L. 5. tit. 28. part. 3.*

§. *Item ea, quæ ex animalibus*, 19.

**I** O que nace de los animales , es de los dueños de èstos.

2 En práctica es lo mismo , porque logran los frutos los dueños de las hembras , y no de los machos engendradores , salvo si huviere costumbre de

dar algo , ò alguna cosa fuesse convenida. *L. 28. tit. 28. part. 3. Antunez lib. 1. de Donat. part. 3. cap. 4. Ciriac. contr. 310.*

§. *Praterca*, 20. & §. *Et quod si*, 21.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Del derecho del Usufructuario, en orden à lo que las avenidas llevan à la propiedad.*

**T** Odo lo que el Rio llevare à una heredad por avenida , ò corriente , es del dueño de la heredad , lo que es por Derecho de Gentes ; y entonces se entiende avenida , quando el Rio lleva la tierra à otra heredad poco à poco , de manera , que no se pueda distinguir lo que se va llevando ; pero si el Rio llevare un pedazo de heredad à otra con arboles , no adquiere el dominio el dueño de la heredad , hasta tanto los arboles echen raíces.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 26. tit. 28. part. 3.* con limitacion , que la ultima especie del §. *Sobre echar raíces los Arboles* , se ha de entender , siendo obligacion del Dueño de la heredad pagar el daño que recibìo al dueño de los arboles , esto es , aquel importe de los arboles al tiempo de unir-

nirse à la heredad agena, cuya inteligencia resulta de dicha Ley 26. y lo confirma su Glosa.

3 Si uno tuviere el usufruto de una heredad, à la que por dicha razon se le uniesse una Isla, el usufruto de esta no es del dueño del usufruto, pero este tendrá derecho en todo aquello, que el Rio llevare à la tierra, que riene el usufruto, y se uniere, de forma, que no se pudiesse distinguir. L. 26. tit. 28. part. 3. Hermosilla in L. 23. tit. 5. part. 5. glos. 9. n. 4. Gomez lib. 1. Var. cap. 10. n. 35.

§. *Insula*, 22.

1 **L** As Islas, que nacen en el Mar, son del primero que las ocupa; y las que se hacen en el Rio, son de los Dueños de las tierras circunvecinas de una parte, y otra. Si las Islas estuviesen en medio del Rio, y si no, son de aquellas heredades mas cercanas. Si el Rio se saliesse, y cogiesse en medio alguna heredad, esta es de su mismo dueño. Isla es sitio fixo rodeado de agua.

2 En practica es terminante el §. en la L. 27. tit. 28. part. 3. Antunez lib. 1. de Donat. part. 3. cap. 7. añadiendose, que si la mayor parte de la Isla fuesse à un lado del Rio, y la restante à otra parte, se

ha de medir con una sogá, y cada circunvecino tiene aquella parte que le toca, desde la mitad del Rio, hasta su tierra.

§. *Quod si naturali*, 23. &

§. *Alia*, 24.

1 **S** I el Rio dexare su antigua madre, y siguiessse el rumbo por otra parte, la primera madre es de aquellos dueños, que tuviesen tierras circunvecinas; y si el Rio bolviessse à su cauce, dexa de ser la madre del Rio de dichos circunvecinos, y lo mismo milita en aquel solar, que nuevamente dexa el Rio; pero si la nueva madre del Rio fuesse heredad de alguno, y no le mudasse la especie, por passar el Rio, no le quita el dominio.

2 En practica es terminante el §. L. 31. y 32. tit. 28. part. 3.

§. *Cum ex aliena*, 25.

1 **S** I de agena materia se formasse alguna cosa nueva, v. gr. de las espigas, pan, de las azeytunas, azeyte, &c. esta nueva forma es de quien la hace, quando no pudiesse bolver à su primer estado: lo que acontece en el vino, que no se puede bolver ubas, &c. pero si la forma pudiesse bolver en su primer estado, es la cosa del Dueño de la materia: v. gr. el vaso de pla-

plata, que puede bolverse pedazo de plata.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 33. tit. 28. part. 3.* advirtiendose, que si el azeite de azeitanas agenas fuere hecho con mala fee, esto es, sabiendo de que las azeitanas eran agenas, pierde el azeite, y no debe cobrar las manufacturas, las que cobrará interviniendo buena fee; y lo mismo milita en el vaso de plata. *Dict. L. 33. tit. 28. part. 3.*

Verf. *Quod si partem*, &c.

1 **S**I de material de dos dueños se hiciere alguna medicina, ó qualquiera otra cosa, será dueño el que hace la medicina, porque no solo tiene parte en los materiales, sino que tambien en los trabajos.

2 En práctica sucede lo mismo; *L. 34. tit. 28. part. 3.* pero si la union de materiales se pudiera separar, buelve cada cosa à su dueño. Si fuere la union en consentimiento de ambos dueños, cada uno tiene su porcion de la mezcla, havida consideracion al valor de lo que puso. *L. 34. tit. 28. part. 3.*

§. *Si tamen alienam*, 26.

1 **S**I agena purpura fuere entretegida en algun vestido, aunque la purpura sea de mas precio, cede al vesti-

do, y el dueño de la purpura tiene accion de hurto contra quien se la tomó, aunque no puede valerle de la accion de que muestre la cosa, esto es, de la vindicacion, por ser extinguida la cosa.

2 En práctica es lo mismo. *L. 34. tit. 28. part. 3.*

§. *Si duorum*, 27. & §. *Quod si*, 28.

1 **S**I dos cosas de dos dueños fueren mezcladas, interviniendo voluntad, la mezcla es comun à los dos dueños, v. gr. dos azeytes, &c. Lo mismo sucede si las especies fueren diferentes; v. gr. vino, y miel para hacer clarea. Si la mezcla fuere por acaso, tambien es de dos dueños: si de dos trigos, y un dueño no consintiere, no es comun la mezcla, porque cada cuerpo dura en su ser; pero sin embargo, el dueño de un trigo puede pedir al que retiene la mezcla, la porcion correspondiente al arbitrio del Juez.

2 En práctica sucede lo mismo. *L. 34. tit. 28. part. 3.*

§. *Cum in suo*, 29.

1 **S**I alguno en su solar edificare una casa de materiales agenos, se hace dueño del edificio, y el dueño de los materiales no dexa de ser due-

dueño de ellos ; pero solo le compete pedir doble de lo que valen los materiales , por la acción de *tigno juncto* , esto es , de haver juntado el material ageno ; y esto se estableció así , por no ser conveniente deshacer la casa , y si ésta se deshiciere , y el dueño de los materiales no huviere cobrado el doble , puede vindicarlos , y le compete la acción ad exhibendum.

2 En práctica resulta lo mismo ; *L. 34. tit. 28. part. 3.* pero si de bien à bien se paga el intrínseco valor de los materiales , aconsejo al dueño de ellos , guarde silencio.

§. *Ex diverso* , 30.

1 SI el dueño de los materiales edificare casa en solar ageno , la casa es del señor del suelo , y no puede el dueño de los materiales cobrarlos , por entenderse enagenados voluntariamente , si sabía que no era dueño del solar ; y por esto si la casa se deshacia , no podía pedir los materiales.

2 En práctica se manifiesta lo mismo de la *L. 42. tit. 28. part. 3.*

Verf. *Certè* , &c.

1 SI el que edifica la casa , segun se ha dicho , la

posee , y el dueño del solar le quisiere despojar , debe pagar las expensas por la excepción del *mal engaño* , con tal , que intervenga buena fee ; pues sabiendo el que edifica , que el solar era ageno , demuestra mala fee , y por consiguiente , culpa.

1 En práctica resulta lo mismo de la *L. 42. tit. 18. part. 3.*

§. *Si Titius* , 31.

1 SI Ticio planta en su campo arbol ageno , es de Ticio ; y si este en campo de Mevio plantase arbol suyo , es de Mevio , bien entendido , si el arbol echasse raíces. Si el arbol fuese plantado entre dos heredades de distintos dueños , será el arbol del dueño de la heredad en donde se huvieren esparcido las raíces ; y si sucediese en ambas heredades , será comun el arbol à los dos señores.

2 En práctica es lo mismo ; *L. 43. tit. 28. part. 3.* y en lo que mira à el arbol entre dos heredades , es del dueño de la heredad en donde se esparcieren la mayor parte de raíces ; y si éstas fuesen esparcidas con igualdad , el arbol es comun. *Dict. L. 43. tit. 28. part. 3.*

§. *Qua ratione* 32.

1 **P**OR la razon que ceden al suelo las plantas en el arraigadas, por la misma razon tambien se entiende, que las simientes ceden al suelo en que están sembradas; pero así como aquel que edificò en ageno suelo, puede defenderse con la excepcion de dolo malo, como hemos dicho, si por el señor se le pide el edificio; así tambien puede estar seguro con el auxilio de la misma excepcion, aquel que à su costa sembrò con buena fee ageno fundo.

2 En practica resulta lo mismo de la L. 43. tit. 28. part. 3.

§. *Litteræ quoque*, 33.

1 **A** Imitaciou del §. antecedente, aunque las letras sean de oro, ceden al papel, ò pergamino donde están escritas, así como el edificio cede al suelo; y por esto, si Ticio escriviere en papeles, ò pergaminos de otro, es dueño de lo escrito, quien lo fuere del papel, ò pergamino; pero si los libros, papel, ò pergamino se pidieren à Ticio, y el dueño no pagare el importe de escribir, quien escribió, se puede defender con la excepcion de dolo malo, si

intervino buena fee en la posesion de los pergaminos, ò papel.

2 En practica es terminante el §. en la L. 36. tit. 28. part. 3.

§. *Si quis*, 34.

1 **S**I se pinta una imagen en tabla agena, es de mas estima la pintura, que la tabla, (aunque piensen lo contrario) y si la pintura estuviere en poder del dueño de la tabla, que la posee, y se la pidiese el que la pintò sin haverle pagado el precio de la tabla, se podra el dueño librar por la excepcion del dolo malo; pero si quien pinta possedere la tabla, debe pagar su valor al dueño de la tabla: si no se pagare el coste de la pintura, podrá ser convenido por la excepcion del dolo malo; bien entendido, que el Pintor sea poseedor de buena fee, porque si es de mala por haver el Pintor hurtado la tabla, se tendrá contra el Pintor la accion de hurto.

2 En practica, si quien pinta en tabla agena, pinta con buena fee, hace la pintura, y tablas suyas, dando el importe de la tabla al dueño de ella, y si con mala fee, pierde la pintura, y tabla. L. 47. tit. 28. part. 3.

§. *Si quis à non domino*, 35.

I **Q**uien compra una heredad de quien no es dueño, si el comprador pensaba, que era verdadero dueño, hace suyos los frutos; y si sabia, que quien vendia no era dueño, no los hace suyos.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 4. tit. 14. part. 6.* y el poseedor de mala fee, no solo paga los frutos percibidos, sino tambien los podidos percibir. *L. 4. tit. 14. part. 6.*

§. *Is vero*, 36.

I **Q**uien tiene el usufructo de una heredad, si no cogiere los frutos, no se hace señor de ellos; y aunque estando maduros muriese el Usufructuario, no pertenecen à sus herederos, sino que son del señor de la propiedad: y lo mismo se viene à decir del que labra la heredad.

2 En práctica se deprehen- de lo mismo. *L. 6. tit. 8. part. 3.*

§. *In pecudum*, 37.

I **S**e numera por fruto del ganado lo que nace de él, como leche, lana, corderos, cabritos, becer-

ros, potros, y lechones, lo que pertenece al Usufructuario. El parto de la Esclava no se cuenta en el usufruto, por ser cosa iniqua, que el hombre se numere por fruto, quando los frutos son para servicio del hombre.

2 En práctica es lo mismo, *L. 21. y 23. tit. 31. part. 3.*

§. *Sed si gregis*, 38.

I **Q**uien tiene el usufruto de un ganado, està tenido à rehacer la res que muriese, y si de una viña, la cepa que le faltare, y si de un campo, el arbol que se amorteciese; de forma, que el Usufructuario debe cuidar como buen Padre de familia.

2 En práctica es lo mismo, *L. 22. tit. 31. part. 3.*

§. *Thesauros*, 39.

I **T**eniendo presente el Emperador Adriano la equidad, estableció, que quien hallare un tesoro en su tierra, le hiciesse suyo, y lo mismo si fuese hallado en lugar Religioso, ò Sagrado; pero por si acaso fuese el tesoro hallado en lugar ageno, la mitad es para el dueño de la tierra donde se halla, y la otra mitad para quien le encuentra. La misma doctrina milita



para con el Emperador, Rey, ò Ciudad, pues siendo hallado el tesoro en territorio de qualquiera de èstos, se les dà la mitad, y quien le encuentra, tiene la otra mitad.

2 Tesoro es aquel deposito antiguo de bienes, que no tienen dueño, ni la memoria retiene noticia de quien lo fue. En terminos del §. es terminante en practica; L. 45. tit. 28. part. 3. de forma, que si alguno probare ser suyo el tesoro, no es de quien le encuentra, si del dueño. L. 45. tit. 28. part. 3. Los tesoros son del Rey, y al que les descubriè, le toca la quarta parte, y debe darse cuenta à la Justicia; L. 1. tit. 13. lib. 6. Recop. Veanse Peregrino de *Jure Fisci*, lib. 4. tit. 2. Solorz. lib. 4. *Polit. cap. 5.* Garcia de *Expens. cap. 22.* Antunez de *Donat. lib. 1. part. 3. cap. 13.*

§. *Per traditionem*, 40.

1 **T**ambien se adquieren las cosas por entrega, por ser cosa natural, que la voluntad de los dueños sea firme; y así todas las cosas, que tienen cuerpo, puede el señor entregarlas à otro, y por este acto, siendo esta su intencion, se enagenan. Tambien se pueden dàr las heredades pchadas, entendiendose aquellas

que estaban en las Provincias, como tambien, si el señor de una cosa la diere en dote, pasa el dominio.

2 En practica viene à ser lo mismo. L. 46. tit. 28. part. 3. Gomez in L. 40. *Taur. n. 16. y 69.* Covar. lib. 1. *Var. cap. 13. n. 3.* Vela diff. 38. n. 12.

§. *Vendite*, 41. & §. *Nihil autem*, 42.

1 **D**E las cosas que se venden, ò entregan, no se adquiere el dominio hasta pagar el precio, ò yà de contado, ò mediante plazo, ò afianzando, ò confiando el vendedor del comprador; y el entrega se puede hacer por Procurador.

2 Estos §§. contienen dos partes, en quanto à la primera de la paga del precio, &c. es conforme à la Ley 46. tit. 28. part. 3. y en lo que mira à el entrega por Procurador, es con la calidad de *poder especial* para el entrega. *Dict. L. 46. tit. 28. part. 3.*

§. *Qua ratione*, 43. §. *Interdum*, 44. & §. *Item*, 45.

1 **A**Lgunas veces para transferir el dominio de la cosa, basta la mera voluntad del señor; v. gr. una cosa empeñada, ò prestada, vendiendola el dueño, ò dan-

dola al mismo que la tenia por locacion, consigue el comprador el dominio de la misma forma, que si fuera entregada para el mismo fin. Si uno vendiere la mercaderia encerrada en su tienda, dando las llaves al comprador, consigue este el dominio.

2 En practica es lo mismo, *L. 47. tit. 28. part. 3.* advirtiendose, que quando se hace compania con el supuesto, que la ganancia sea comun, firmada la compania, todo lo que se gana se adquiere para los companeros, aunque corporalmente no se apoderen. *Dict. L. 47. tit. 28. part. 3. Larrea decis. 62. n. 1.*

§. *Hoc amplius*, 46. & §. *Et qua ratione*, 47.

I LA voluntad del señor à favor de persona incierta, transpassa la cosa, ò el dominio de ella; v.gr. quando el Magistrado echa al publico dinero, alhajas, &c. ò qualquiera otra persona echa à la calle alguna cosa fuya que no quiera, es del primero que la coge, y consigue el dominio, perdiendole el primitivo señor.

2 En practica resulta lo mismo. *L. 48. y 49. tit. 28. part. 3. Solorz. tom. 1. de Jur. Indiar. lib. 2. cap. 6. n. 12. & 61. Na-*

*var. tom. 3. in Manuali, c. 17. n. 98. & 170.*

§. *Alia sanè*, 48.

I SI por ligerarse una Na-  
ve se echan algunas cosas al Mar, si salieren à la orilla, ò en el Mar alguno las cogiesse, no adquiere dominio, si que comete hurto; y lo mismo sucede en aquel que coge una cosa, que cayò de un carro, y el señor no lo viò.

2 En practica es lo mismo. *L. 4. tit. 28. part. 3.*



## TITULUS II.

*De rebus corporalibus, & incorporalibus.*

Princ. *Quedam praterea, &c.*

I A Y cosas corporales, è incorporales. Corporales son, este hombre, este cavallo, y demàs que se pueden tocar. Incorporales se llaman, los derechos de una herencia, el uso, el usufruto, y demàs que no se pueden tocar; y aunque los frutos sean palpables, con todo, el derecho sobre ellos es incorporal, y lo mismo se debe decir de las servidumbres.

En

2 En práctica es lo mismo, segun se dirà.

§)(~~~~~)(§

### TITULUS III.

*De servitutibus prädiorum.*  
Princ. Rusticorum, &c.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Práctico.
3. Si huviere duda en la ancharia de una via, què se àcha hacer?
4. Si el dueño de la fuente puede dàr agua.
5. Quien puede beber agua que nace de heredad agena, puede entrar en ella, siempre que quiera.
6. Si es divisible la servidumbre.
7. Quien puede poner la servidumbre.

**L** Lamanse derechos de los predios los que residen en las heredades; v.gr. el derecho de senda, guia, camino, y guiar agua. La senda sirve para ir uno solo, ò acompañado, sin llevar bestia, ni carro. La guia sirve para ir solo, ò acompañado, ò con bestia, ò con carro. El camino es derecho de ir solo, ò acompañado, de forma, que quien tiene derecho de camino, no le tiene de senda, y guia; quien le tiene

de guia, le consigue de senda. El derecho de guiar agua, es poder conducir agua por heredad agena.

2 En práctica es terminante el §. en las *Leyes 3. y 4. tit. 31. part. 3. Vela diff. 35. n. 165.*

3 Si huviere duda sobre la ancharia que ha de tener el camino, se ha de estàr à lo pactado; si no huviere pacto, solo debe tener ocho pies de ancho, y diez y seis si huviere buelta, *Dist. L. 3. tit. 31. part. 3.*

4 Si uno ganàre servidumbre de regar con agua, que sale de fuente en heredad agena, el dueño de la fuente no puede ofrecer el agua à otro, sin consentimiento del dueño de la servidumbre, à excepcion de ser el agua tanta, que sobràre para ambas heredades, *L. 5. tit. 31. part. 3.*

5 Si se otorgàre servidumbre para beber de fuente que existe en heredad agena à Pedro, v. gr. ò à sus trabajadores, ò bestias, &c. por esto tiene entrada en la heredad siempre, y quando fuere menester. *L. 6. tit. 31. part. 3.* Y si se otorgàre à uno que labra la heredad el apacentar las bestias en algun prado, ò dehesa, gana servidumbre; y de èsta no se libra, aunque la dehesa se enagenàre. *Dist. L. 6. tit. 31. part. 3. Gom. lib. 1. Var. c. 12.*

6 La servidumbre no es divisible, y por esso si tres herederos de una heredad, que tiene à su favor servidumbre quisiere cada uno usar de ella, puede hacerlo. *L. 9. tit. 31. part. 3.*

7 Los dueños de los edificios, y heredades pueden otorgar servidumbre, y si fueren muchos dueños, y unos no quisiere, pueden impugnar la servidumbre, que los otros dueños otorgaren. *L. 10. tit. 31. part. 3.*

§. *Prædiorum urbanorum*, 1.

1 **L**as servidumbres urbanas se llaman aquellas, que se deben à heredades allegadas à edificios, aunque estos esten en una Aldea. Las servidumbres de las heredades que estan en Ciudad, son quando una casa carga sobre la otra, ò sufre el agua que cae de la casa contigua, ò quando no es obligada la cosa à servir servidumbre, ò que no se levante el edificio para que no se tape la luz.

2 En práctica es lo mismo. *L. 2. tit. 31. part. 3. Vela disert. 35. n. 165. Molin. de just. & jur. tract. 2. disp. 708.*

§. *Inter rusticorum*, 2.

1 **A**lgunos piensan, con razon, que entre

las servidumbres de las heredades rusticas, se numeran las de sacar agua, llevar el ganado à beber, apacentarle, cozer cal, y cabar arena.

2 En práctica es lo mismo. *L. 6. tit. 31. part. 3.*

§. *Ideo autem*, 3.

1 **L**as servidumbres urbanas, ò de heredades se llaman assi, porque no puede haverlas sin edificio, ò heredad.

2 En práctica resulta lo mismo. *L. 2. tit. 16. part. 3.*

§. *Si quis velit vicino*, 4.

1 **L**as servidumbres se constituyen, ò por contratos, ò por obligaciones, ò quando un testador grava à su heredero en no levantar la casa que le dexa, ò que sufra el agua del vecino.

2 En práctica es lo mismo, añadiendose otro modo de ganar servidumbre, que es quando se adquiere por tiempo. *L. 14. tit. 31. part. 3. Gomez lib. 2. Variar. cap. 15. n. 25. Castillo de Usufructu, cap. 10. & seqq.*



## TITULUS IV.

## De Usufructu.

Princ. *Usufructus*, & §. *Usufructus*, 1.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *Si el Usufruto se puede arrendar.*

1 **U**sufruto es el derecho de usar, y gozar de una cosa, sin deteriorarla; y faltando la cosa, falta el Usufruto. El Usufruto se distingue de la propiedad, pues cada cosa puede tener su dueño al tenor de la voluntad de los contrayentes, ò del testador; y el Usufruto no es para siempre.

2 En práctica es terminante el §. en la L. 20. *tit. 31. part. 3.* advirtiendose, que el Usufruto de una heredad debe ser à uso, y costumbre de buen Labrador; y el de las demás cosas, sin abuso alguno. Por el Usufruto de un ganado solo debe cogerse leche, lana, estiercol, y algun cabrio, de forma, que no se menoscabe aquello de que es otorgado el Usufruto. L. 20. *tit. 31. part. 3.* Castillo de *Usufructu* completa el gusto sobre la materia. Gar-

cia de *Expens. cap. 10.* Gomez in L. 70. *Taur. n. 32.* Covarr. lib. 2. *Variar. cap. 2.* Salgado de Reg. *Protect. cap. 8. n. 130.*

3 El usufruto se puede arrendar; L. 24. *tit. 31. part. 3.* pero antes de conseguirse el Usufruto, se ha de afianzar de que la propiedad, por culpa del Usufructuario, no se deteriora, y que la volverà al dueño, ò à sus herederos quando fenezca el usufruto. L. 20. *tit. 31. part. 3.*

§. *Constituitur autem*, 2.

1 **E**L usufruto no solo se constituye en las tierras, y campos, sino tambien en todas aquellas cosas, que usandose, no se consumen; y así en el vino, azeyte, &c. no puede haver usufruto, sino quasi usufruto, por disposicion del Senado, dandose fianzas de bolver en su caso la cantidad en que se estimasse el genero.

2 En práctica es lo mismo. L. 20. *tit. 31. part. 3.*

§. *Finitur autem*, 3.

1 **E**L usufruto se acaba por muchos modos. El primero, por muerte del Usufructuario. El segundo, por las diminuciones de estado *maxima*, y *media*. El tercero, por el no uso. El quarto, quando

el Ufufufruuario dieffe el ufufu-  
fruto al feñor de la propiedad.  
El quinto, fi el dueño de la  
propiedad configuire el ufufu-  
fruto (cuya union de propie-  
dad, y ufufufruto fe llama con-  
folidacion.) El fexto, quando  
la propiedad fe quemàre, ò  
arruinàre, de forma, que del  
solar que queda, yà no fe dà  
ufufufruto, y en adelante no tie-  
ne que ver el Ufufufruuario.

2 En pràctica es lo mifmo.  
L. 24. tit. 31. part. 3.



## TITULUS V.

*De Ufu, & habitatione.*

Princ. Et §. Minus autem, 1.

I **D**E la manera que fe  
forma el ufufufruto,  
fuele constituirfe el  
fimple ufo, y por los motivos  
que fenece el uno, acaba el  
otro; debiendofe advertir, que  
quien tiene el ufo fimple de  
una heredad, puede coger hor-  
taliza, fruta, flores, paja, le-  
ña, y demás neceffario para  
el ufo quotidiano, y puede ha-  
bitar en la heredad, no sien-  
do efto en perjuicio del due-  
ño, ni de los que cultivan la  
heredad; pero de ninguna ma-  
nera puede vender, enagenar,  
ò donar el derecho que le com-

pete, lo que puede practicar  
el dueño del ufufufruto: de que  
es vifto, que quien tiene el  
ufufufruto de una cofa, tiene  
mayor derecho que quien ad-  
quiere el ufo fimple.

2 En pràctica es lo mifmo;  
L. 20. tit. 31. part. 3. y el due-  
ño del ufo debe afianzar el que  
por fu ufo no fe deteriora la  
cofa. *Dict. L. 20. tit. 31. part. 3.*

§. Item, 2.

I **Q**uien tiene el ufo de  
una casa, puede  
habitar con fu fa-  
milia, y no alquilar la habi-  
tacion; y lo mifmo fe ha de  
decir fi el ufo fuere de la muger.

2 En pràctica es lo mifmo.  
L. 21. tit. 31. part. 3. Castillo  
de *Ufufufru. cap. 28.* Molin. de  
*Just. & Jur. tract. 2. disp. 5.*

§. Item is ad quem, 3. & §. Sed  
& si, 4.

I **Q**uien tiene el ufo de  
un Efcclavo, ò  
bestia, folo pue-  
de aprovecharfe de lo que ef-  
tos trabajan, fin poderfe transf-  
ferir à persona alguna. Quien  
tuviere el ufo de un ganado,  
no puede ufar de la leche, la-  
na, y corderos; pero sì del  
effiercol que el ganado hace.

2 En pràctica es lo mifmo,  
en quanto al Efcclavo, y cava-  
llo; L. 21. tit. 31. part. 3. pe-  
ro

ro en lo que mira al ganado y se dexa para otros lugares lo que mira à herencias, donaciones, &c.

2 En practica remito al Lector à los titulos siguientes.



## TITULUS VI.

De Usucapionibus, & longi temporis prescriptionibus.

Princ. Jure, &c.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. Como deba ser el tiempo de la prescripcion.
4. Quienes pueden prescrivir.
5. Contra quienes no corre la prescripcion.

1 SI à Pedro se le diere una habitacion, este derecho, ni se llama uso, ni usufruto, sino que es un derecho propio, esto es, de habitacion; y los que tienen derecho, pueden arrendar la habitacion.

2 En practica es terminante el §. en la L. 27. tit. 31. part. 3. y si en la manda de habitacion no se expresa el tiempo, se entiende para toda la vida de aquel à quien se le confiere la habitacion; Diēt. L. 27. debiendo el habitador usar bien de la habitacion, afianzando ante todo el bien portarse. Diēt. L. 27. tit. 31. part. 3. Gomez lib. 2. Var. cap. 9. n.20. Ciriaco cont. 16. n.335.

§. Hec de servitutibus, 6.

1 SE ha hablado del uso, y de la habitacion,

1 Quien compraba una cosa de otro con buena fee; esto es, pensando que era del vendedor, la usucapia, poseyendola un año, si fuere mueble, y poseyendola dos años si raiz: lo que se observaba en Italia para mayor certidumbre de los dominios de cada uno. Los antiguos tambien siguieron este rumbo; pero, mudando de dictamen, mandaron, que las cosas muebles se usucapiessen por tres años, y los sitios por diez años

años entre presentes, y veinte entre ausentes, lo qual se observò en todo el Imperio Romano.

2 En practica fue introducida la usucapion para el mismo fin que insinúa la theorica; *L. 1. tit. 29. part. 3.* debiendo en la compra intervenir buena fee; v. gr. que quien compra crea, que quien vende es dueño de la cosa; *L. 9. tit. 29. part. 3.* pero si el dueño legitimo avisare al comprador de su derecho, cessa la buena fee en el comprador. *L. 10. tit. 29. part. 3.* Y tambien cessa la buena fee en quien compra bienes del huerfano, ò loco, corrompiendolos maliciosamente. *L. 11. tit. 29. part. 3.* Tambien quien compra, ò prescribe, ha de tener justo titulo; v. gr. compra, donacion, ò permuta, &c. *Dict. L. 9. tit. 29. part. 3.* Y en lo que mira al tiempo de la prescripcion, tambien son tres años por Derecho de Partidas; *L. 9. tit. 29. part. 3.* Molina de *Just. & Jur. tract. 2. disp. 68. & seqq.* Gut. lib. 3. *Pract. q. 17. n. 304.* como con efecto se practica en las medicinas, salarios de Abogados, Procuradores, Joyeros, y demás Oficiales, pues passados tres años no se pueden pedir; *L. 9. tit. 15. lib. 4. Recop.* salvo si se huvieren pedido ta-

les deudas dentro de los tres años; pero en las demás cosas milita otra razon, pues se ha de tener presente, que los juicios, ò son ordinarios, ò executivos, naciendo de contrato, ò de dominio; y así, la via executiva se prescribe por diez años; la accion personal por veinte años; y la real, ò mixta por treinta años. *L. 6. tit. 15. lib. 4. Recop.*

3 Amás de la buena fee, y justo titulo, debe ser la posesion continua; porque la interrupcion en la posesion, interrumpe la usucapion en la propiedad, y al contrario. *L. 7. tit. 15. lib. 4. Recop.*

4 Los que pueden usucapir son todos los hombres que tengan sano juicio, y puedan tener bienes. *L. 2. tit. 29. part. 3.* Los que no pueden usucapir son los desmemoriados, locos; *L. 2. tit. 29. part. 3.* y los Esclavos; *L. 3. tit. 29. part. 3.* pero si el Esclavo tuviere tienda, y por esta razon adquiriere bienes, bien puede usucapir à favor del dueño. *L. 3. tit. 29. part. 3.* Vela *diff. 38. n. 98.* Molin. de *Just. & Jur. tract. 2. disp. 79.*

5 No corre la usucapion contra menores de 25. años, mugeres casadas, è hijos que estuvieren en poder de sus padres: *L. 9. tit. 19. part. 6. L. 28.*



L. 28. tit. 29. part. 3. ni usucapir un heredero contra otro, ni un compañero contra otro. L. 5. tit. 15. lib. 4. Recop. LL. 2. y 29. tit. 9. part. 3. L. 2. tit. 21. lib. 9. Recop. Larr. Alleg. 16. Gomez tom. 2. cap. 14. n. 2.

§. Sed aliquando , 1.

1 **A**unque alguno posea alguna cosa con buena fee, puede venir el caso en que no pueda usucapir; v. gr. si posee à hombre libre, ò à cosa Sagrada, ò Religiosa, ò à Esclavo fugitivo.

2 En practica es terminante el §. en la L. 6. tit. 29. part. 3. y tampoco se pueden usucapir las cosas pertenecientes al comun. L. 7. tit. 29. part. 3. Gom. lib. 2. Var. cap. 26. Gut. lib. 1. Pract. q. 88. Calder. de Error. Prac. lib. 3. cap. 9. n. 6. Molin. de Just. & Jur. tract. 2. disp. 79. Barb. voto 126. n. 276. Vela diff. 38. n. 98.

§. Furtiva , 2.

1 **L**as cosas hurtadas, ò forzadas, no se pueden usucapir; de forma, que ni el ladron, ni el que compra de este, puede prescribir.

2 En practica es terminante el §. L. 4. tit. 29. part. 3. L. 5. tit. 15. lib. 4. Recop. Gom. lib. 2. Var. cap. 15. n. 26.

§. Quod autem dictum est , 3.

1 **L**O que hemos dicho de que las cosas furtivas, y poseídas por fuerza no se pueden usucapir, no pertenece à los ladrones, porque estos por otra causa no pueden usucapir; à saber, por la mala fee, sino tambien para explicar, que ni los que à ellos comprassen la cosa hurtada la podrán usucapir: de donde se infiere, que en las cosas muebles es dificultosa la usucapion; por lo qual, el que sabe ser agena una cosa, y la vende, comete hurto.

2 En practica resulta lo mismo de la L. 12. tit. 14. part. 7.

§. Sed tamen , 4. §. Item si is, 5. & §. Aliis , 6.

1 **S**I alguno tuviese una cosa alquilada, ò prestada, y despues su heredero la diere, ò vendiere à otro, pensando que era de la herencia, quien recibiere la tal cosa la puede usucapir; porque cessa la mala fee, teniendo presente, que el hurto no se comete faltando la intencion de hurtar; de forma, que si quien tiene el usufruto de una Esclava, creyere que el parto es suyo, y le vendiere, no comete hurto.

2 En práctica es lo mismo. L. 18. tit. 29. part. 3. Castillo de Tert. cap. 26. Teniéndose buena fee, y justo titulo en alguna heredad por año, y día à vista del dueño, ya no està obligado à responder sobre la possession; L. 3. tit. 15. lib. 4. Recop. y la propiedad se prescribe por 30. años. L. 6. tit. 13. lib. 4. Recop.

§. *Quod autem ad eas res*, 7.

1 **S**I alguno possedere un Lugar sin fuerza alguna, el que careciere de dueño, ya por estàr ausente, ò por negligencia, aunque sea con mala fee, si la dà à otro, y la recibe con buena fee, la puede èste usucapir, mediante la possession de los 10. ò 20. años, pues de lo inmueble que recibe no hay hurto.

2 En práctica es lo mismo; L. 18. tit. 29. part. 3. con la limitacion que tengo insinuada en el num. 2. del principio de este tit. en orden al tiempo de prescripcion.

§. *Aliquando etiam*, 8. & §. *Res fisci*, 9.

1 **S**I la cosa hurtada bolviessè à poder del dueño, despues, si se adquiriere, se puede usucapir. Las cosas del Rey no se pueden usu-

capir. Papiniano dixo, que el que compràre con buena fee bienes vacantes, en los que huviere derecho el Fisco, puede usucapir, con tal, que los bienes no se huvieren denunciado al Fisco.

2 En práctica es terminante, porque bolviendo la cosa hurtada, purga el vicio, y por consiguiente puede empezar la usucapion. En lo que mira à las cosas del Fisco, se entienden tambien los pechos, y tributos debidos à la Magestad, pues èstos no se pueden prescribir, por pertenecientes à la jurisdiccion suprema. L. 1. tit. 15. lib. 4. Recop. En lo que mira à las prescripciones de los Derechos Civiles, y Criminales, que tienen los Señores de Lugares, en tanto son validas, en quanto se prueba la possession de ellas por 40. ò mas años, mediante Escritura publica, ò testigos de toda excepcion. L. 1. tit. 15. lib. 4. L. 1. tit. 7. lib. 5. Recop. Y aunque la Ley 8. tit. 15. lib. 4. Recop. previene, que los Señores de Lugares, que probaron en la forma antecedente haver llevado à sus vasallos algunos impuestos, que sean validos, sin embargo, en lo que mira à Estancos, y vedamientos, obligando à los vecinos à mercar de una Tienda,

moliendo en un Molino, &c. en el primero, quiera, ò no quiera el heredero, procede la union de tiempos, por quanto sucede tanto en los derechos, como en los vicios.

2 En practica es lo mismo. L. 16. tit. 29. part. 3. Covar. lib. 1. Variar. cap. 9. n. 5. Carlev. de Jud. tit. 3. disp. 4. n. 18.

§. *Edicto D. Marci*, 13.

I **Q**uien compra del Fisco cosa agena, si el dueño la pide, se puede impugnar à este por la excepcion, que se dà à los que quieren percibir la propiedad, passados cinco años despues de la venta; pero los dueños pueden repetir contra el Fisco hasta quatro años.

2 En practica el dueño puede pedir su cosa donde la encuentre, y el comprador repite contra el Fisco.

§. *Diutina possessio*, 12.

I **E**L tiempo que empezó à correr en vida del testador, continúa en el heredero para la prescripcion; y lo mismo milita entre el comprador, y vendedor, con la diferencia, de que en este ultimo caso ha de suceder lo dispuesto, queriendo el comprador juntar los tiempos; y

en el primero, quiera, ò no quiera el heredero, procede la union de tiempos, por quanto sucede tanto en los derechos, como en los vicios.

2 En practica es lo mismo. L. 16. tit. 29. part. 3. Covar. lib. 1. Variar. cap. 9. n. 5. Carlev. de Jud. tit. 3. disp. 4. n. 18.

§. *Novissimè sciendum*, 10. &

§. *Error*, 11.

I **Q**uien adquiere por uso una cosa, esta no debe tener falta, ò vicio alguno. El error de la falsa causa, ò titulo, no produce usucapion; v. gr. quando se piensa hecha donacion, no haviendola.

2 En practica es lo mismo. L. 5. tit. 15. lib. 4. Recop.

§. *Diutina possessio*, 12.

I **E**L tiempo que empezó à correr en vida del testador, continúa en el heredero para la prescripcion; y lo mismo milita entre el comprador, y vendedor, con la diferencia, de que en este ultimo caso ha de suceder lo dispuesto, queriendo el comprador juntar los tiempos; y

§)(~~~~~)§

## TITULUS VII.

*De Donationibus.*

Ad princ. *Est & aliud genus, &c.*  
 & §. *Mortis*, 1.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *Como se deshaga la donacion causa mortis.*

4. *Quie-*

4. *Quienes pueden hacer donaciones.*

**I** A donacion es de dos maneras, una que se hace en contemplacion de muerte, que se llama *causa mortis*; y otra que se hace sin dicha contemplacion, que se llama *inter vivos*. La que se hace por sospecha de muerte es, v. gr. recelando morir de la enfermedad que padezco, ò de tal viage, ò peligro, doy tal cosa à F.

2 La donacion nace de la generosidad del corazon del hombre. *L. 1. tit. 4. part. 5.* Tambien la donacion se divide en dichas dos maneras, *L. 7. tit. 10. lib. 5. Recop.* cuyas donaciones se hacen en quatro maneras. Primera, quando interviene condicion, *L. 4. tit. 4. part. 5.* cuya condicion basta que se cumpla en qualquiera modo. *L. 5. tit. 4. part. 5.* La segunda, quando se hace lisa-mente, quedando obligado el donador, y sus herederos à cumplir la condicion. *L. 4. tit. 4. part. 5.* La tercera, quando los otorgantes son presentes. *Dist. L. 4. tit. 4. part. 5.* Y la quarta, quando un otorgante està en distinto lugar. *L. 4. tit. 4. part. 5.* Hay tambien donacion referida à dia cierto; v. gr. te doy tal cosa hasta tal dia.

*L. 7. tit. 4. part. 5.* Y tambien se encuentra donacion remuneratoria; v. gr. te doy tal cosa, porque hagas alguna cosa, ò porque la hiciste. *L. 6. tit. 4. part. 5.* Cuyas donaciones para ser validas, se ha de quedar el donador congrua bastante para su manutencion; *L. 4. tit. 4. part. 5.* de forma, que la donacion de todos los bienes, aunque sea de los presentes, es nula. *L. 8. tit. 10. lib. 5. Recop.*

3 La donacion *causa mortis*, se anula de tres maneras. La primera, quando aquel à cuyo favor se hace la donacion muere antes que el donador. La segunda, quando el donador saliere del peligro. Y la tercera, si el donador se arrepintiera. *L. 11. tit. 4. part. 5.*

4 Todo hombre libre mayor de 25. años, puede hacer donacion de lo suyo, *L. 1. tit. 4. part. 5.* y no pueden hacerla los desmemoriados, locos, prodigos, *L. 1. tit. 4. part. 5.* los que quisieren matar al Rey, ò dañarse el cuerpo, ò el que quisiere matar à algun Ministro; que pone el Rey para juzgar; el que fuese Herege, ò Judio, ò aquel que hiciere delito, por el qual deba morir; *L. 2. tit. 4. part. 5.* pero si los yerros fuessen despues de las donaciones, son validas. *L. 2. tit. 4. part. 5.*

*part. 5.* Y en lo que mira à no poder hacer donacion el que mereciere pena de muerte, se ha de entender de los bienes confiscados, porque de los demás puede disponer. *L. 3. tit. 4. lib. 5. Recop.* Los hijos, ò nietos, que estuvieren en poder de sus Padres, Abuelos, &c. no pueden hacer donacion sin consentimiento de los Padres, ò Abuelos, &c. *L. 3. tit. 4. part. 5.* salvo si los tales hijos fuesen Cavalleros, y por armas, ò por letras, ò por servicio huviesen adquirido, pues en este caso bien pueden hacer donacion de lo suyo, sin consentimiento de los Padres. *Dist. L. 3. tit. 4. part. 5.* Y lo mismo seria, si el hijo tuviesse peculio adventicio, pues bien puede dàr à su Padre alguna cosa, como tambien à los parientes, ò Maestros que le enseñan. *L. 3. tit. 4. part. 5.*

§. *Alia autem, 2.*

**I** *L* A donacion *inter vivos* (segun se ha dicho) se hace sin respo de muerte, ò peligro, y èsta no se puede revocar sin causa. La donacion excessiva de 200. f. no valia, à menos, que confirmandose por el Juez, insinuandose la; pero despues se extendiò hasta 500. f.

**2** En practica es lo mismo,

y cada sueldo se entiende de oro, importando 25. reales Valencianos, y en moneda Castellana 37. reales, y 22. maravedis. *L. 9. tit. 4. lib. 5. Recop. L. 7. tit. 18. part. 1. con su Glossa.* Y el modo practico de insinuar, es presentar pedimento, para que el Juez apruebe la donacion. He visto, que en las Escrituras de donacion, el donador dà facultad al donado para que inste la aprobacion del Juez, lo que se logra con gran facilidad; pero discurre, que el Juez no cumple à menos, que llamando al donador, y examinarle por si, pues de esta forma se escusaràn muchos inconvenientes.

Verf. *Sciendum, &c.*

**I** Las donaciones *inter vivos* una vez hechas, se pueden revocar por ingratitud del que recibe la cosa donada.

**2** En practica se revoca la donacion *inter vivos* por quatro modos. El primero, quando el que recibe la donacion deshonnare de palabra, ò obra al donador, ò le acusare de delito, que probado, deba morir, ò perder miembro. El segundo, quando el que recibe, pone las manos ayradas contra el donador. El tercero, quando el que recibe hace grande

da-

daño en las cosas del donador. Y el quarto, si trabaja, o procura la muerte del donador. *L. 10. tit. 4. part. 5. Gomez lib. 2. Var. n. 14. cap. 4.* y alli Ayllon contiene los generos de ingratitud al tenor de dicha Ley, y aun añade un caso mas; pero como la Ley previene, ibi: *Y otros semejantes*, tenemos la mayor claridad por la regla 36. *tit. 34. part. 7.*

§. *Est & aliud genus, 3.*

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Como se entienda excesiva la donacion.*

I **A**quellas donaciones, que se hacen en contemplacion de Matrimonio, se llaman *ante nuptias*; y era perfecta la donacion, quando se celebraba el Matrimonio. Después se estableció, que, aunque el Matrimonio fuere contraído, se pudiesen tambien hacer donaciones, o ya de nuevo, o ya aumentandolas en contemplacion del Matrimonio; y para que el nombre conviniera con la donacion, se le puso *Donacion propter nuptias*, quitandose el de *ante nuptias*.

2 Dote es lo que la muger constituye al marido en ayuda de las cargas del Matrimonio;

*L. 1. tit. 11. part. 4.* y puede hacerse la constitucion dotal, así antes, como después del Matrimonio; *L. 1. tit. 11. part. 4.* salvo si fuere costumbre en el Lugar de hacerse la donacion de otro modo. *Diñ. L. 1. tit. 11. part. 4.* Y puede se aumentar la dote, aun después de contraído el Matrimonio. *Diñ. L. 1. tit. 11. part. 4.* Y la muger por su dote prefiere à otros acreedores, *L. 29. tit. 13. part. 5.* aunque sean anteriores, *L. 33. tit. 13. part. 5.* corriendo parejas el credito dotal con el del Fisco; *L. 29. tit. 13. part. 5.* de forma, que si el Fisco tiene mas antiguo derecho, prefiere à la muger, y no de otra manera. *L. 33. tit. 13. part. 5.* Y la muger cobra su dote quando se disuelve el Matrimonio, *L. 23. tit. 11. part. 4.* o quando el marido va empobreciendo por su culpa, o malgastando. *L. 29. tit. 11. part. 4.* Y el modo practico de pedir pagamento de dote, es presentar por si sola un pedimento, contando la deterior fortuna al tenor de dicha Ley, y concluir pidiendo sumaria, y que constando, se le haga pago de tal dote.

3 Si un Padre casare à un hijo, y en la donacion que hiciere, excediere de la legitima, se entiende mejorado en el quinto,

10, y tercio, L. 10. *tit. 6. lib. 5. Recop.* debiendose entender esta mejora en reflexion al valor que tienen los bienes que restan en poder del donador al tiempo de su muerte, L. 7. *tit. 6. lib. 5. Recop.* sin que pueda haver mas de un quinto. L. 12. *tit. 6. lib. 5. Recop.*

§. *Erat olim*, 4.

I **H**AVIA otro modo de adquirir, que se llamaba derecho de acrecer; v. gr. Pedro, y Pablo tienen un Esclavo, y si este conseguia la libertad de Pedro, acrecia à Pablo; pero siendo esto contra la libertad, se estableció, que consiguiendo Pablo su haber, quedasse el Esclavo libre.

2 En lo que mira al derecho de acrecer, se tiene innuado en el *tit. 1.* de este Libro.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS VIII.

*Quibus alienare licet, vel non.*  
Princ. *Accidit*, &c.

I **A**Lgunas veces el señor de la cosa no la puede enagenar, y à veces lo puede hacer quien no lo es; v. gr. el marido podia enagenar la dote de su mu-

ger; pero despues se prohibió, aunque las mugeres convinieran, por la fragilidad del sexo.

2 En practica hemos de distinguir dos generos de dote; uno de estimada, y otro de no estimada. La estimada es aquella, que se justiprecia al tiempo de constituirse, y se llama propria venta, por lo qual solo es obligado el marido à bolver el precio, y no la cosa, siguiendose de aqui el poderla enagenar. L. 7. *tit. 11. part. 4.* La dote no estimada es aquella, que no se justiprecia al tiempo de constituirse, en cuyo caso, y en el de disolverse el Matrimonio, solo es obligado el marido à dár la cosa conforme estè, aunque se huviesse justipreciado despues de contraído el Matrimonio. *Dist. L. 7. tit. 11. part. 4.* descontandose de la dote no estimada las mejoras. L. 32. *tit. 11. part. 4.* Los que merquen, cuiden de la eviccion, ò en el dinero que dan, subroguen otros bienes sitios, porque suelen suceder muchos engaños.

§. *Contra autem*, 1.

I **S**Í el acreedor tiene en su poder empeñada una prenda, con tal, que la pueda vender si no le pagan en tal plazo, pasado el termino, la puede vender sin ser dueño.

2 En práctica es lo mismo, bien entendido, que antes el acreedor debe avisar al deudor para que redima la cosa, y pasado el termino nuevo, que el Juez le señala, se acude otra vez al Juez, y éste la mandará vender. *L. 41. tit. 13. part. 5. Veanse L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop. L. 21. tit. 3. lib. 6. Recop. Salgado de Reg. Protect. part. 4. cap. 7. n. 163. & in Lab. Cred. part. 1. cap. 11. n. 9. Valenz. cons. 77.* Los que prestan dinero sobre prendas, cuiden de tomar cautela de lo que prestan, con nota del dinero, alhajas, peso, ò medida, &c. y de esta forma se escusarán engaños.

§. *Nunc admonendi*, 2.

1 Ningun menor de 14. años, si fuere hombre, y si muger de 12. años, puede enagenar sin licencia del Tutor; y aun prestando dineros el menor, no contrae obligacion, ni los hace suyos, quien los recibe, y pueden ser cobrados à donde se encuentren; pero en el caso de ser consumidos los dineros con buena fee, se pueden pedir los dineros solos; y si con mala fee, se le apremia ante el Juez para que presente el dinero.

2 En práctica ningun menor de 25. años puede vender sus cosas, aunque jure la Es-

critura, ni el Curador puede vender à menos que con facultad del Juez, antecediendo decreto de utilidad.

§. *At ex contrario*, 3.

1 EN tanto es valido el contrato entre menores, en quanto éstos hacen su provecho, y para mayor seguridad de los pagos, se deben hacer al Curador, baxo la pena de mal pagado.

2 En práctica es lo mismo, segun se tiene bastantemente fundado.



TITULUS IX.

*Per quas personas cuique acquiritur.*

*Princ. Acquiritur, &c.*

1 Podemos adquirir mediante los hijos que están en nuestro poder, ò los Esclavos, aunque de éstos solo tengamos el usufruto, y mediante los hombres libres, que se poseen con buena fee, segun todo se manifestará en adelante.

§. *Igitur liberi*, 1.

1 Todo lo que los hijos adquirian estando en poder de los Padres, era de



de éstos, con el derecho de poder enagenar; pero despues se estableció, que solo fuessén del Padre los bienes, que el hijo adquiriere por los caudales de aquel; pero que esto cessaba quando el hijo adquiriere por parte de Madre, ò sirviendo, ò peleando, &c. aunque al Padre le tocaba el usufruto.

2 En práctica es terminante el §. en la *L.5. tit.27. part. 4.* Véase el *tit. de Patria potestate, §. Jus autem, num. 5.*

§. *Hoc quoque, &c. 2.*

1 **E**L Padre contégua la tercera parte de los bienes del hijo emancipado, y no pareciendo bien, se reduxo à la mitad del usufruto.

2 En práctica véase el *tit. 12. lib.1. §. Præterea, num. 2.* bien entendido, durante la menor edad del hijo, pues saliendo de ella, todo es del hijo, y nada es del Padre.

§. *Item vobis, 3. & §. De iis, 4.*

1 **T**ODO lo que el Esclavo adquiere, es para el dueño, y si le nombraren heredero, no puede aceptar sino con licencia del señor; pero si uno tuviese el usufruto de un Esclavo, todo lo que éste consiguiera con bie-

nes del Usufructuario, sirve para éste; pero si el Esclavo fuese nombrado heredero, sirve la herencia para el dueño del Esclavo, aunque solo sea poseedor de buena fee. El Usufructuario no puede adquirir por uso la propiedad; lo uno, porque sabe que la cosa es agena; y lo otro, porque solo tiene el derecho de usar.

2 En práctica resulta lo mismo. *L.23. tit.31. part.3. L. 7. tit. 21. part. 4.* Alude à la *L.3. tit. 9. lib. 5. Recop.* Hermosilla in *L.1. tit. 4. part. 5. glos. 4. n. 1. Sanchez lib.1. Conf. cap.1. dub. 1.*

§. *Ex his itaque, 5. & §. Hætenus, 6.*

1 **D**E todo lo dicho se sigue, que los hombres libres no adquieren para otros, ni los Esclavos agenos, ni aquellos en quienes no tenemos el usufruto; pero, que mediante nuestros Procuradores, bien podemos adquirir: y que tambien restan otros modos de adquirir, que se diràn en los titulos siguientes.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha fundado; y en lo demás me remito à los titulos siguientes.



## TITULUS X.

*De Testamentis ordinandis.*

Princ. *Testamentum*, &c. §. *Sed ut nihil*, 1. & §. *Sed. prædictæ*, 2.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Práctico.*
3. *En qué tiempos se hacen mejor los testamentos.*
4. *Si cumple el testador con aquella cláusula* : Y que todas mis deudas sean pagadas.
5. *Si el testamento se puede hacer por Comissario.*

**I** **T**estamento es declaración de la última voluntad. Antiguamente havia dos modos de testamento ; el uno se practicaba en tiempo de paz , en esta forma : Se convocaba al Pueblo por pregones , y el Testador en presencia de todos decia : *Quiero testar en tal forma* ; à cuyo testamento se le daba el nombre de *Calatis Comitibus* ; esto es , llamar para Ayuntamiento. El otro modo de testamento se hacia en tiempo de guerra , y se llama *in Pro cinctu* , denominandose del vestido que llevaban los Soldados al tiempo de pelear , en

cuya ocasion le recogian , como si dixeramos *faldas en cinta* ; pero estos dos modos de testamentos se desusaron , estableciendose otro , que se llamaba *Per as* , & *libram* ; esto es , con dinero , y peso , à modo de una fingida venta , pues quien queria hacer testamento acudia al Pesador , y ante Ciudadanos Romanos mayores de 14. años , se hacia una como venta de hacienda , y familia , cuya norma tambien se derogò , introduciendose otra ante siete testigos.

2 En el año 1739. saqué un Manual de testamentos , para que con la mayor facilidad cada uno supiese su obligacion ; y en el *cap. 2.* refiero lo siguiente : Gran cuidado encargan las Leyes para la recta formacion de un testamento ; porque si èste se yerra , y subsigue la muerte , se originan graves daños. *Princ. tit. 1. part. 6.* El testamento es sola la voluntad del Testador , y no puede depender de ageno arbitrio ; y aunque tenemos un principio , *que la voluntad del Testador todo lo hace en el testamento* , debe por fuerza el Testador conformarse con las Leyes Reales , por mediar otro principio : *Que lo hecho contra Ley , se considera por no hecho.* Y de esto no se infiere , que la voluntad del Testador

tador queda restringida; porque sujetarse à las Leyes es ser verdadero señor de las propias acciones. La voluntad del Testador camina hasta la muerte, de forma, que puede mientras viva hacer cada día su testamento nuevo, observando lo siguiente.

Testamento se dice así, según los estoicos, por derivarse de las palabras *testatio & mens*, que es como testimonio de la voluntad del hombre. L.1. tit.

1. part. 6. Los testamentos se reducen à dos; à saber, abierto, y cerrado. El abierto se llama en idioma Latino *Nuncupativo*; y el cerrado *In scriptis*. L. 2. tit. 4. lib. 5. Recop. El testamento abierto se podía hacer de dos maneras. La primera, ante tres testigos, y un Escrivano. Y la segunda, ante cinco testigos vecinos del Lugar, ò de siete, si forasteros, en caso de no encontrarse otros; L.1. tit. 4. lib.5. Recop. debiendose advertir, que teniendo el testamento las referidas solemnidades, aunque le falte heredero, es valido el testamento en las demás disposiciones ajustadas à Derecho; de forma, que solo se anula en aquella parte que se opone à la Ley. L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop. El testamento cerrado se hace escribiendo el Testador la voluntad de su puño, (ò haciendola es-

crivir à otro en caso de no saber) y cerrado, llama à siete testigos, y les dice: *Sean ustedes testigos, como lo aqui contenido quiero que valga por mi ultimo testamento*, firmando los testigos con el Testador. L.2. tit. 1. part. 6.

3 Es mejor hacer testamento quando se goza salud, pues à lo ultimo de la vida hará bastante con padecer sus accidentes, los que le motivan confusión; y la turbacion de potencias dà tal vez lugar à los ambiciosos para sacar parte, aun contra la conciencia del Testador; y así, lo mejor es hacer una confesion general, comunicando con el Confessor la faccion del testamento, y con un Abogado que sepa Leyes, y desta forma hará las cosas derechas. Acuerdense de las obras pias, y de sus pobres almas, y especialísimamente de los pobres tan recomendados de Jesu Christo.

4 El Testador debe premeditar sus deudas, y expresarlas con la mayor claridad; y en el caso de acordarle, entiendo, que no cumple el Testador con aquella clausula: *Y que todas mis deudas sean pagadas, constando por Escrituras, vales, ò otras legitimas pruebas*; porque si el Testador debiere en virtud de contrato ocul-

to, no declarandolo, no hay prueba legitima, y por consiguiente el acreedor pierde su derecho. Si debiere, en virtud de vale firmado por el Testador, es menester el reconocimiento del heredero; y en su defecto, prueba, y suben mas las costas, que el vale, regularmente; y así no se deben pasar por alto tales circunstancias, debiendo el Escrivano advertir al Testador, si se acuerda de algun contrato oculto, o que nazca de vale, notandolo todo con claridad.

5 Los testamentos se pueden hacer por Comissario, mediante Escritura especial de poder, la que ha de estar autorizada por Escrivano, y ante tres testigos; *L. 13. tit. 4. lib. 5. Recop.* bien entendido, que el Comissario solo debe hacer lo que se le manda, de forma, que por si no puede nombrar heredero, Tutor, ni Curador; *L. 5. tit. 4. lib. 5. Recop.* pero si el Comissario tuviere facultad de testar sin mas expresion, cumplirá pagando primero las deudas, distribuirá el quinto por el alma del difunto, dando lo demás al heredero ab intestato; *L. 5. tit. 4. lib. 5. Recop.* que son los descendientes en primer lugar, los ascendientes en segundo, y ultimamente los colaterales. Y para prac-

ticar el Comissario el testamento tiene de tiempo seis meses, estando en España, y si fuera, un año, sin que le valga excusa de si llegó, o no a su noticia, pues passados dichos respective terminos, heredan los successores ab intestato. *L. 6. y 7. tit. 4. lib. 5. Recop.* Verdad es, que el Testador tiene facultad de alargar este termino, si le pareciere corto, por justas causas.

§. *Sed cum paulatim*, 3. & §. *Sed his*, 4.

1 Mas de los siete testigos firmados del §. antecedente, se añadieron despues siete sellos, y para quitar toda fraude, se ordenò, que el nombre del heredero fuese escrito de mano del Testador, ù de los testigos.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 1. tit. 1. part. 6.* teniendo presente lo que llevo dicho sobre el §. 1.

§. *Possunt*, 5.

1 Todos los testigos podian firmar con un anillo, o sello; pero en el caso de haver siete anillos con un sello, era licito al Testador señalar el testamento con anillo ageno.

2 En lo que mira al Derecho de Partidas, es lo mismo;

mo; L. 1. tit. 1. part. 6. pero en la observancia me refiero à lo dicho sobre el §. 1.

§. Testes, 6.

**P**ueden ser testigos en testamento los que pueden ser herederos, y se exceptuan la muger, el menor, prodigo, furioso, mudo, sordo, y Esclavo.

2 En practica no pueden ser testigos los ladrones, homicidas, ò los que cometieren iguales delitos declarados en juicio, ò los que fuesen, ò hayan sido apóstatas, aunque despues buelvan à nuestra Fè, ni los sordos, ni locos, mientras duràren en la enfermedad, ni el prodigo. L. 9. tit. 1. part.

6. El Emofodrita tampoco puede ser testigo en testamento, en el caso de inclinarse su naturaleza mas à muger, que à hombre. L. 10. tit. 1. part. 6. Finalmente, todos los que pueden testar, pueden ser testigos, y al revès; de cuyas reglas se exceptuan el Esclavo, y la muger; porque el Esclavo siendo reputado por libre puede ser testigo, y no hacer testamento; y la muger puede testar, y no ser testigo. L. 11. tit. 1. part. 6.

§. Sed cum aliquis, 7.

**S**I el Esclavo al tiempo de ser testigo en el testamento es reputado por libre, no se anula el testamento por esta razon.

2 En practica es lo mismo. L. 9. tit. 1. part. 6.

§. Pater, 8. & §. In testibus, 9.

**P**Adre, è hijos pueden ser testigos en testamento ageno, y es prohibido serlo quien estuviere en poder del Testador, y permitido al Legatario, ò Fideicomisario.

2 En practica resulta lo mismo. L. 11. tit. 1. part. 6. L. 16. tit. 16. part. 6.

§. Sed neque heres, 10.

**N**O pueden ser testigos del testamento el heredero, parientes, ò allegados de este.

2 En practica es lo mismo, extendiendose el parentesco hasta el quarto grado. L. 11. tit. 1. part. 6. Gomez in L. 3. Tau. n. 47.

§. Legatariis, 11.

**L**Os Legatarios pueden ser testigos en el testamento de quien les lega.

2 En practica no hay repugnancia.

§. *Nihil autem interest*, 12.

1 **N**O era del caso que el testamento se hiciera sobre tabla, papel, ò pergamino.

2 En práctica es lo mismo; *L. 12. tit. 1. part. 6.* bien entendido, las copias, y esto con autoridad del Juez, depositando el importe del papel sellado correspondiente en el Receptor, ò Tesorero del papel sellado; *L. 45. tit. 25. lib. 4. Recop.* pero los originales, que han de servir de matrices, eo registros, por fuerza han de ir con sello quarto. *Dict. L. 45. tit. 25. lib. 4. Recop.*

§. *Sed & unum*, 13.

1 **D**E un testamento se pueden sacar muchas copias.

2 En práctica es lo mismo; *L. 12. tit. 1. part. 6.* interviniendo licencia del Juez para darse mas copias, que las tratadas.

§. *Sed hæc quidem*, 14.

1 **S**I uno no quiere testar por escrito, puede lo hacer ante siete testigos, declarando su voluntad.

2 En práctica vease el §. 1. de este *tit.*

§)(~~~~~)(§

## TITULUS XI.

*De Militari testamento.*

Princ. *Supra dicta*, &c.

1 **L**Os testamentos de aquellos que se empleaban en la Guerra, eran validos en qualquiera manera que se encontrassen hechos, aun careciendo de dichas solemnidades.

2 En práctica sucede lo mismo, pues con dos testigos son validos los testamentos de dichos Cavalleros; y en todo rigor seria valido el testamento escrito en la arena, ò en la vayna de la espada; *L. 4. tit. 1. part. 6.* y esto es por especial Privilegio, en remuneracion de que por Dios, el Rey, y Republica, exponen sus vidas. *Dict. L. 4. tit. 1. part. 6.*

Verf. *Illis autem*, &c.

1 **P**ero si tales Cavalleros no estuvieren prevenidos para la Guerra, si de asfiento en sus casas, deben hacer el testamento de la misma forma que los demás.

2 En práctica es lo mismo. *L. 4. tit. 1. part. 6.*

§. *Pla-*

§. *Planè de testamentis*, 1. §. *Qui-  
nimò & mutus*, 2. & §. *Sed  
hactenus*, 3.

I EL testamento del Sol-  
dado debe ser en tal  
forma, que dos testigos depon-  
gan al tenor de que la volun-  
tad fue dexar à F. por here-  
dero; pero si la voluntad fue-  
se à modo de conversacion, no  
valdrà, porque seria facil en-  
contrar testigos para esto, en  
grave perjuicio de los testado-  
res, y de los que havian de  
ser herederos. Pueden hacer tes-  
tamento los Soldados mudos,  
y sordos, mientras andan en  
Guerra; pero cessando esta, de-  
ben ser en la moda rigurosa  
que se trae dicha. El testamen-  
to hecho en Guerra sin la solem-  
nidad requerida, solo dura un  
año, contandose desde que partiò  
de la Guerra; pero si fuèssè el ca-  
so, que el testador muriesse den-  
tro del año, y la condicion del  
testamento se cumpliesse despues,  
es valido el testamento.

2 En practica se tiene bas-  
tante dicho lo que resulta de  
la L. 4. tit. 1. part. 6.

§. *Sed & si quis*, 4. & §. *De-  
nique*, 5.

I SI quien no fuere hom-  
bre de Guerra hi-  
ciere testamento, sin la debi-  
da solemnidad, y siendo Sol-

dado abriessè dicho testamento  
en la Guerra, y le añadiessè,  
es valido el testamento, aun-  
que mudassè de estado.

2 En practica es lo mismo,  
segun se puede colegir de la  
L. 4. tit. 1. part. 6. sin embar-  
go de la L. 18. tit. 1. part. 6. por  
no hablar de los Soldados.

§. *Sciendum*, 6.

I A Los que servian en  
la Guerra, se les da-  
ban algunas cosas, que se lla-  
maban *Quasi castrenses*, de cu-  
yos bienes podian testar, aun-  
que los tales viviesen en po-  
der de otro.

2 En practica es lo mismo, se-  
gun se ha dicho bastantes veces.



## TITULUS XII.

*Quibus non est permiffum facere  
testamentum.*

*Princ. Non tamen, &c.*

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *Si el condenado à muerte puede  
hacer testamento.*

4. *Si el desmemoriado puede hacer  
testamento.*

I L Os hijos que esta-  
ban en poder de  
sus Padres no po-  
dian hacer testamento, baxo

pena de nulidad, exceptuándose los que servían en Guerra, pues de lo que huvieren ganado en ella, se les permitía testar; y la herencia de este tal hijo pertenecía à quien nombraba heredero en el testamento; y en el caso de morir sin testamento, y sin dexar hijos, ni hermanos, pertenecía la herencia à sus Padres por Derecho Comun, de lo que se infería, que el Padre no podía quitar al hijo lo que ganare en la Guerra, ni los acreedores del Padre renian derecho contra semejantes bienes.

2 En práctica viene à ser lo mismo; *L. 13. tit. 1. part. 6.* pero si el Padre diessé facultad al hijo para testar, señalándole bienes, puede testar de éstos; y en terminos de que el heredero que nombrare el hijo que está en poder de su Padre, succede en los bienes del hijo ganados en Guerra, es contra práctica, pues solo tiene arbitrio de disponer del tercio, y lo demás por fuerza ha de ir al Padre. Consta de la *Ley 6. Taur.* En quanto el §. dice: *Que si el hijo en poder del Padre no tuviere hijos, &c.* es contra práctica; porque si el hijo tiene hijos legítimos, está fuera la Patria potestad. *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.*

3 El condenado por delito

à muerte puede hacer testamento, y disponer de todo lo propio que no se opusiere à la Sentencia. *L. 3. tit. 4. lib. 5. Recop. L. 15. tit. 1. part. 6.*

4 El que no tiene memoria, mientras durare en la enfermedad, no puede hacer testamento. *L. 13. tit. 1. part. 6.*

#### §. Præterea, 1.

I **L**Os Impuberes no pueden hacer testamento, ni locos, ni furiosos, mientras duraren en la enfermedad; y valen los testamentos hechos antes, y despues de la enfermedad,

2 En práctica los hombres menores de 14. años, y mugeres menores de 12. años, no pueden hacer testamento, segun se ha dicho; *L. 13. tit. 1. part. 6.* y en terminos de locos, y furiosos es lo mismo; *Dict. L. 13. tit. 1. part. 6.*

#### §. Item prodigus, 2.

I **P**Rodigo es aquel, que por malgastador es privado de la administracion de sus bienes; y este no puede hacer testamento, aunque será valido el testamento hecho, antes que se declare prodigo.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 13. tit. 1. part. 6.*

#### §. Item



§. *Item surdus, & mutus, 3.*

1 **E**L sordo, y mudo no siempre pueden hacer testamento, entendiendose por sordo el que no puede oír, y por mudo el que no puede hablar; pero si antes de enfordecir, ò enmudecer hiciere alguno testamento, vale.

2 En práctica resulta lo mismo. *L. 13. tit. 1. part. 6.*

§. *Cecus, 4.*

1 **E**L ciego no puede hacer testamento, salvo en el modo prevenido por el Emperador Justiniano.

2 En práctica puede el ciego hacer testamento ante siete testigos firmados. *L. 14. tit. 1. part. 6.*

§. *Ejus, 5.*

1 **E**L que está cautivo no puede hacer testamento, y aunque consiguiessé libertad, no vale el testamento hecho en Esclavitud; pero si le hiciere antes de ser Esclavo, vale el testamento, ò yá por el *Postliminio*, si fuere libre, ò por la Ley Cornelia, si muriere Esclavo.

2 En práctica es lo mismo, *L. 2. tit. 29. part. 2.* limitandose dos casos en que el cautivo puede hacer testamento. El primero, quando el señor permi-

te al cautivo tratar con sus parientes para la facción del testamento, sin que se deprenda fuerza, ò engaño. El segundo, quando el cautivo embia facultad à sus parientes para que de sus bienes se paguen deudas, se cumplan legados, &c. *Dict. L. 2. tit. 29. part. 2.*



### TITULUS XIII.

*De Exheredatione liberorum.*  
Princ. *Non tamen, &c.*

1 **E**L que hace testamento, si tiene hijo, ò debe instituirle, ò exheredarle, nombrandole; porque si el Padre no hiciere mencion del hijo en su testamento, yá no era valido: de forma, que por razon del testamento nadie podria ser heredero; y à los exheredados de linea de descendientes, les daba la antigüedad alguna cosa de la herencia.

2 En quanto deberse nombrar al hijo, es constante; pero que por la pretericion del hijo sea nulo el testamento al tenor del *Princ.* no es así; porque en práctica al hijo preterido se admite en aquella parte, que le podia tocar de la herencia, igual à los demás her-

hermanos, y en lo demás, que el Testador pudo disponer, es valido el testamento, pues vale el bien de alma, legados ajustados à Ley, &c. *L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.* Y en lo que mira al exheredado se dirà despues.

Verf. *Sed nec nominatim, &c.*

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Si los hijos pueden exheredar à los Padres.*

1 **E**Xheredar por su propio nombre es; v.gr. *A Pedro mi hijo exheredo.*

2 En practica es lo mismo; pero la exheredacion debe ser con justa causa; esto es, qualquiera de las siguientes. Si el hijo por dinero saliere à lidiar al campo con hombre, ò bestia. *L. 5. tit. 7. part. 6.* Si la hija se diese à tratos ilicitos, no haviendo querido casar, dandole el Padre dote; *Disf. L. 5. tit. 7. part. 6.* pero si el Padre alargàra el casamiento, no la podria exheredar. *L. 5. tit. 7. part. 6.* Si el hijo pusiere las manos ayraadas contra su Padre, para herirle, ò matarle, ò prenderle, ò le deshonorasse gravemente de palabra, ò le acutasse por delito, que mereciere muerte, ò destierro (sal-

vo si el delito fuere contra el Rey, ò Republica) ò si el hijo fuere hechicero, ò encantador, ò hiciere vida con los que lo fueren, ò buscare la muerte de su Padre con armas, ò yervas, ò cohabitasse con amiga del Padre, ò el hijo fomentasse daño, por el que el Padre perdiere gran parte de su hacienda, ò el hijo impidiere, que el Padre hiciere testamento. *L. 4. tit. 7. part. 6.* Cuyas causas no bastan alegarse en testamento, sino que se deben justificar. *L. 10. tit. 7. part. 6.*

3 Supuesta la Ley 6. de Toro, en que los Padres son legitimos herederos de sus hijos, no teniendo estos hijos, ò otro que tuviera derecho de heredar, es de advertir, que tambien los hijos pueden exheredar à los Padres por qualquiera de los motivos siguientes. El primero, si el Padre acusare al hijo por delito, que deba morir, ò perder algun miembro (salvo de ser contra el Rey, ò Republica.) El segundo, si buscasse la muerte del hijo con armas, ò yervas; ò maleficios. El tercero, si el Padre cohabitasse con la muger, ò amiga del hijo. El quarto, quando el Padre embaraza, que el hijo haga testamento de los bienes que puede disponer con libertad. El quinto, quando el

Padre trabaja , ò procura la muerte de su muger , ò al contrario ( pues el hijo puede exheredar al mal intencionado. ) El sexto , quando el Padre no quiere proveer de lo necesario al hijo loco , ò desmemoriado. El septimo , quando el hijo fuere cautivo , y el Padre no le rescataſſe , pudiendo hacerlo. Y el octavo , si el Padre no fuere Christiano , y el hijo si ; bien entendido , que para ser valida la exheredacion , debe justificarse qualquiera de dichas causas. L. 11. tit. 7. part. 6.

### §. *Posthumi* , 1.

1 **L** Os hijos que nacen despues de la muerte del Padre , se llaman *Posthumos* , los que tambien deben ser instituidos , ò desheredados ; y aunque el testamento sea valido , olvidandose al *Posthumo* , se ha de tener presente , que en naciendo , todo se invalida , y de ninguna manera se consideraban por exheredados , à menos , que nombrandose.

2 En practica resulta lo mismo de la L. 20. tit. 1. part. 6. y lo primero de que se cuida es del *Posthumo* ; y en terminos de anularse todo el testamento , no es asi , pues se tiene dicho , que el preterido rompe el testamento en aque-

lla parte que le podia tocar , igual con los demás hermanos , L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop. Y en lo que mira à deber ser *nominatim* la exheredacion del *Posthumo* , es contra practica ; porque el *Posthumo* no puede cometer delito alguno de los referidos , en vida del Padre ; y por consiguiente , no se puede exheredar. L. 6. tit. 5. part. 6.

### §. *Posthumorum* , 2.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Para que el hijo herede al Padre , què tiempo ha de vivir.*

1 **S** I alguno tuviere en su poder un hijo , y de este un nieto , el hijo tiene derecho de propio heredero , aunque tambien el nieto estè en poder del Abuelo ; y en el caso de salir el hijo del poder del Padre por muerte , el nieto queda en poder del Abuelo , alcanzando el primer lugar de heredero por derecho de agnacion ; y asi como uno debe instituir , ò exheredar à los hijos *nominatim* , debe practicar lo mismo con los nietos.

2 En practica implica , que el hijo tenga hijo , y que estè en poder de su Padre , Ley 8. tit. 1. lib. 5. Recop. en terminos de que viviendo Abuelo , hijo,

hijo, y nieto, logra el hijo la qualidad de propio heredero de su Padre, es constante en practica; *L. 6. Taur.* pero puede el Abuelo mejorar al nieto en tercio, y quinto, aun viviendo el hijo. *L. 2. tit. 6. lib. 5. Recop.* Y en lo que mira à la institucion, ò exheredacion *nominatim*, yà se tiene dicho como, y quando se pueda exheredar.

§. *Emancipatos*, 3.

1 **P**Or Derecho Civil no era necesario instituir, ò exheredar à los hijos emancipados, porque no eran herederos propios; y se estableció, que los hijos, è hijas fuesen exheredados *nominatim*, y las hijas sin nombrarse, y si de otra manera se exheredasen, el Pretor les permitia la posesion de los bienes contra lo mandado en testamento.

2 En practica es al contrario, porque el hijo casado debe ser instituido, sin embargo de considerarse emancipado; *L. 3. tit. 7. part. 6. L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.* y si fuese olvidado en el testamento de su Padre, lo rompe en aquella parte de legitima prevenida en Derecho. *L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.* Y en lo demás no hay diferencia de hijos, è hijas, *Dict.* *L. 3. tit. 7. part. 6.* teniendose

presente dichas causas de exheredacion.

§. *Adoptivi*, 4.

1 **L**Os hijos adoptivos mientras estan en poder de los Padres adoptantes, tenian el mismo Derecho, que los legitimos; de forma, que debian ser instituidos, ò exheredados: y el Padre natural de aquel hijo adoptado, no era obligado à instituirle, ò exheredarle, mientras durare en la adopcion.

2 En practica vease el *tit. de Adoptionibus*, pues se tienen insinuados los derechos de cada uno.

§. *Sed hoc quidem*, 5. & §. *Sed si in expeditione*, 6.

1 **L**A diferencia que se ha dicho entre hijos, è hijas para la exheredacion, è institucion, se acabó, militando lo mismo à favor de los hombres, que de las mugeres, y à los hijos adoptivos se les daba cierto derecho, segun consta en el *tit. de Adoptionibus*; pero si quien hiciere testamento estuviere ocupado en Guerra, y se olvidase de sus hijos, sabiendo de que les tenia, se entendian exheredados, como si fuesen nombrados.

2 En practica es lo mismo, en

en quanto à quitarse la diferencia entre hijos , è hijas. *L. 3. tit. 7. part. 6.* En lo que mira al Derecho de los hijos adoptivos , me remito à lo que tengo dicho en el *tit. de Adoptionibus*. Y respecto de los hijos olvidados en testamento del que està en Guerra , es contra practica , segun se ha dicho ; y en el caso de omitirse algun hijo , se rompe el testamento en aquella parte que le podia tocar , siendo nombrado por heredero , lisamente. *L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.*

§. *Mater* , 7.

**I** LA Madre , y el Abuelo materno no estaban obligados en el testamento à nombrar à los hijos ; porque el callarlos obra el efecto de exheredacion , ni tenian necesidad de nombrarlos , aunque el Pretor concedia à los olvidados la posesion de los bienes contra lo dispuesto en testamento.

**2** En practica se deben nombrar à los hijos en testamento , y aunque sean olvidados , no les puede faltar la legitima. *L. 11. tit. 4. part. 6. L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.*



TITULUS XIV.

*De Haredibus instituendis.*  
Princ. *Haredes*, &c.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Quienes no pueden ser herederos.*
4. *A quienes se debe instituir.*

**I** Fue permitido instituir por herederos , asì à los hombres libres , como à Esclavos , y que à estos juntamente se les havia de dár libertad ; y despues se estableciò , que aunque no se dexasse la libertad , valia la nominacion de heredero , por estàr inclusa la libertad con la nominacion de heredero.

**2** En testamento , y no en codicilo , se pueden nombrar herederos. *L. 7. tit. 3. part. 6.* Los que pueden instituirse por herederos son el Emperador , ò Emperatriz , Rey , ò Reyna , Iglesia , Ciudad , Villa , Condejo , y todo hombre , ò yà Padre , ò yà hijo , ò Cavallero , ò cuerdo , ò loco , ò sordo , ò ciego , gastador de bienes , Clerigo , Frayle de Religion , que pueda adquirir. *L. 2. tit. 3. part. 6.* El Esclavo tambien puede



de ser instituido por heredero; pero si el señor por Ley no debiera heredar, no valdria el nombramiento del Esclavo. *L. 2. tit. 3. part. 6.* Pero si el dueño impedido por Ley de ser heredero diessé libertad al Esclavo, ò le vendiessé à otro que pudiere ser heredero, antes de entrar à possèer la herencia, vale el nombramiento del Esclavo. *L. 2. tit. 3. part. 6.* El Esclavo propio puede instituirse por heredero, aunque no se le dè libertad, *L. 3. tit. 3. part. 6.* por entenderse dada en el nombramiento de heredero.

3 Los que no pueden ser herederos son los desterrados para siempre, ò los desterrados à cabar minas por delito, que hicieron (aunque bien pueden tener otras mandas) ni el Herege, ni el que se hace bautizar dos veces, sabiendolo, ni los Apostatas, ni las Cofadrias hechas contra Ley, ni los nacidos de punible ayuntamiento; v. gr. de parienta, ò muger Religiosa. *Ley 4. tit. 3. part. 6.*

4 Si el testador tuviere hijos legitimos, y naturales, deben ser instituidos por herederos, *L. 6. Taur.* despues entran tanto en testamento, como ab intestato, los hijos naturales (en caso de que los ascendientes fueren de linea ma-

terna; ) *L. 6. Taur.* y por naturales se deben entender aquellos, que al tiempo de la concepcion, ò parto, los padres podian casar justamente sin dispensacion; *L. 11. Taur.* debiendose advertir, que testando entre hijos, puede el Padre disponer con libertad del remanente del quinto. *L. 11. tit. 6. lib. 5. Recop.* Digo remanente, porque del quinto se deben pagar cera, Missas, gastos del entierro, y mandas graciosas. *L. 30. Taur.* En defecto de linea de descendientes, succeden los ascendientes, *L. 6. Taur.* pudiendose disponer del remanente del tercio; *L. 6. Taur.* de forma, que la legitima del hijo en los bienes del Padre, son todos à excepcion del quinto; y la legitima del Padre en los bienes del hijo, son todos los bienes à excepcion del tercio; *L. 6. Taur.* y la legitima no puede faltar à los referidos (baxo la limitacion de exheredacion con justa causa.) En defecto de herederos forzosos se puede testar con libertad; pero cuidado con acordarse de la pobre alma, parientes mas propinquos, y pobres, obras pias, &c.

*Verf. Proprius autem servus, &c.*

I **P**Or Esclavo propio se entiende aquel en quien

quien uno tiene la propiedad, aunque otro tenga el usufruto. Quando la muger cometiere delito de incontinencia con su Esclavo, ni le puede nombrar heredero, ni se entiende darle la libertad por el nombramiento de heredero.

2 En práctica es lo mismo. L. 3. tit. 3. part. 3.

Verf. *Alienus servus*, & §. *Servus autem*, 1. & §. *Servus etiam alienus*, 2.

1 **P**OR Esclavo ageno se considera aquel en quien solo tenemos el usufruto. El Esclavo intituido heredero por su dueño, es libre, y heredero necesario, por razon del testamento; pero si el dueño le diessé libertad sola, y despues en el testamento le nombrare heredero, es arbitro en aceptar la herencia: y en caso de enagenar el señor à su Esclavo, y despues le dexare heredero, debe aceptar la herencia, interviniendo licencia del señor.

2 En práctica, aunque nada importa este asunto, se tiene bastante dicho lo que resulta.

§. *Servus autem plurium*, 3. & §. *Et unum hominem*, 4.

1 **F**UE licito al testador nombrar por herederos à quantos quisiere; y en

el caso de nombrar à un Esclavo de muchos amos, cada uno adquiere porcion de la herencia al tenor de la parte del dominio.

2 En quanto à la institucion de herederos, se tiene dicho lo que resulta en el n. 2. *princ. de este tit.* y en lo demás se conforma con la L. 23. tit. 3. part. 6. pero si un dueño hiciere heredero à un Esclavo comun con animo de darle libertad, el otro dueño debe darle libertad, tomando el precio. L. 33. tit. 3. part. 6.

§. *Hereditas*, 5.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Del modo practico de partir una herencia.*

1 **L**A herencia se dividia en 12. onzas, baxo el nombre Latino *As*, y cada onza tiene su Latino significado; à saber: *Uncia*, onza; *Sextans*, dos onzas; *Quadrans*, tres onzas; *Triens*, quatro onzas; *Quincunx*, cinco onzas; *Semis*, seis onzas; *Septunx*, siete onzas; *Bes*, ocho onzas; *Dodrans*, nueve onzas; *Dextans*, diez onzas; *Deunx*, once onzas; y *As*, doce onzas; pero quedaba al arbitrio del testador, hacer quantas partes

tes quisiera de su herencia.

2 En practica se refiere terminante el mismo §. en la *L. 16. tit. 3. part. 6.* de forma, que si el testador dexa à un solo heredero, toda la herencia es de este. *L. 14. tit. 3. part. 6.* Si dexa 30. herederos con partes iguales, la herencia se dividirá en 30. partes. *L. 17. tit. 3. part. 6.* Si dexare à unos mas, y à otros menos, cada heredero se contentará con la parte señalada. *L. 17. tit. 3. part. 6.* Si huviesse nombramiento de heredero en una parte de herencia, y no se nombrasse heredero, ò legatario para las demás, acrece la restante herencia al instituido en parte; *L. 14. tit. 3. part. 6.* exceptuandose quando hay herederos forzosos; v. gr. las lineas de descendientes, ò de ascendientes, pues à estos no les pueden faltar las legitimas, que se llevan dichas.

3 De la herencia se deben sacar, ante todo, las deudas, porque la herencia es inutil, à menos, que deduciendose lo ageno, y despues se facan dote, y gananciales de la muger (si fueren casados en tiempo de Leyes de Castilla, pues en Fueros de Valencia havia aumento de *metad del dote*, y muerta la muger passaba el aumento à los herederos del ma-

rido.) Por gananciales se entienden todos los bienes que se encontraren, salvo los que cada uno probare ser suyos; *L. 1. tit. 9. lib. 5. Recop.* y quales se digan gananciales, individualmente los acota la *L. 5. tit. 9. lib. 5. Recop.* El motivo porque se facan deudas, y dote antes de gananciales, es porque la muger que cobra gananciales, es tenida por metad à las deudas de la herencia; *L. 9. tit. 9. lib. 5. Recop.* cuyos gananciales no es tenida la muger à guardarlos para los hijos del primer Matrimonio en que los adquirió. *L. 6. tit. 9. lib. 5. Recop.* Despues se faca el quinto (si le huviere señalado) porque de aqui se paga el bien de alma, gastos de entierro, y mandas graciosas; *L. 30. Taur.* despues se faca el tercio (en caso de haver tal disposicion) despues entran las donaciones, que se traxeren à colacion, y acumuladas, se facan tantas partes, quantas son los herederos. Si intervienen hijos de dos matrimonios, se han de formar dos cuerpos de herencias; uno al tenor de los bienes que havia en el ultimo tiempo del primer Matrimonio; y otro, al tenor de como se encuentran los bienes al tiempo de la muerte del testador. En este metodo que llevamos de



de unas sencillas instituciones, no se puede poner bien la materia de las divisiones, porque se compone de muchos asuntos correspondientes à otros títulos, y si el Lector sin cansarse quiere saber su obligacion en las particiones, así en lo substancial juridico, como en Aritmetica, vea el *Manual de testar, dividir, y partir*, que imprimi en el año 1739.

§. Si plures, 6.

I SI el testador nombràre à muchos herederos, se entiende, que lo son en partes iguales; y en caso de señalarse partes iguales, por las mismas se debe pasar.

2 En práctica es lo mismo; *L. 17. tit. 3. part. 6.* bien entendido, ajustandose à las normas que tenemos dichas en el principio de este *tit. num. 4.*

§. Videamus, 7. & §. Et si plures, 8.

I SI tres fuesen instituidos herederos de quatro partes, aquella parte que sobra se divide igualmente entre los tres; pero si huviere mas herederos que partes, estas decrecen hasta igualarse todos los herederos. Y si tres herederos fuesen instituidos de mas de 12. partes, y huviere otro heredero sin par-

te nombrada, se entiende, que el testador quiso dividir su hacienda en 24. partes, y las doce partes son para el heredero, que no tiene parte señalada.

2 En práctica es lo mismo; *L. 17. tit. 3. part. 6.* teniendo presente lo que tenemos dicho en práctica sobre los §§. de este *tit.*

§. Heres, 9.

I HEREDERO se puede nombrar con condicion, ò sin ella, pero no desde cierto tiempo, hasta cierto tiempo; de forma, que era superfluo poner dia, ò tiempo, por entenderse puramente.

2 En práctica resulta lo mismo. *L. 15. tit. 3. part. 6.*

§. Impossibilis, 10. & §. Si plures, 11.

I LA condicion imposible se tiene por no escrita. Las condiciones conjuntivas, ò copulativas se deben cumplir todas, y no las alternativas, pues de estas basta se cumpla la una.

2 En práctica resulta lo mismo; *L. 3. tit. 4. part. 6.* pues sería cosa superflua poner por condicion *tocar al Cielo con las manos*. Tambien hay condiciones imposibles de Derecho; v. gr. *si no diesses de comer à tu Padre*, ò *si no le sacas de cautiverio*,

rio, &c. L. 3. tit. 4. part. 6.

§. II, quos numquam, 12.

**I** EL testador puede nombrar heredero à quien jamás vió ; v. gr. à los hijos de mi hermano , que están en Indias ; porque la falta del conocimiento del heredero , no vicia la institucion.

2 En práctica es lo mismo, segun resulta de lo dicho.



## TITULUS XV.

### *De Vulgari substitutione.*

Princ. Post autem, &c. Et §. Plures, 1.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. De la substitution vulgar.
4. De la substitution compendiosa.
5. De la substitution breviloqua.

**I** Cada uno en su testamento puede hacer muchos grados de herederos ; v. g. Pedro sea mi heredero ; y si no lo fuere , lo sea Antonio. Y pueden ser puestos muchos herederos en lugar de uno.

2 Este §. corresponde al Prologo del tit. 5. part. 6. y en

práctica es lo mismo , pues el substituto es aquel que entra à ser heredero despues del primer llamado ; L. 1. tit. 5. part. 6. y se numeran seis especies de substitutiones , à saber : *Vulgar*, *Pupilar*, *Exemplar*, *Compendiosa*, *Breviloqua*, y *Fideicomissaria*. Dict. L. 1. tit. 5. part. 6.

3 La substitution Vulgar es en esta forma : instituyo por mi heredero à Pedro ; y si no lo fuere , porque no quisiere , ò no pudiere , sea heredero Antonio. En cuyo caso , verificandose no querer , ò no poder ser heredero el instituto , entra el substituto. L. 2. tit. 5. part. 6. Tambien se puede hacer esta substitution tacitamente ; v. g. *Qualquiera de Pedro*, ò *Pablo que viviere despues de mi muerte* , sea mi heredero. Cuya substitution lleva consigo la presuncion legal , de que si viven los dos , ambos deben ser herederos ; y sino , el que viviere. L. 2. tit. 5. part. 6. Estas substitutiones se deshacen quando el heredero entrasse como tal en la herencia , ò dixer , que quiere ser heredero. L. 4. tit. 5. part. 6.

4 La substitution Compendiosa se hace en esta forma : *Instituyo por mi heredero à mi hijo Pedro* , y quando quiera que muera , sea su heredero Antonio. L. 12. tit. 5. part. 6.

5 La substitucion Brebiloqua se reduce à nombrar heredero con pocas palabras; v.gr. si el testador tuviera dos hijos, y los nombràra herederos en esta forma : *Os bago herederos ambos à dos , y establezco por substitutos al uno del otro.* Cuya norma contiene quatro substituciones, dos Vulgares, y dos Pupilares; *L. 13. tit. 5. part. 6.* Se omiten las substituciones *Pupilar, Exemplar, y Fideicomisaria*, por tener sus propios §§.

§. *Et si ex disparibus, 2.*

1 SI el testador instituyesse herederos con partes desiguales, y los substituyesse sin nombrar partes, se entienden las mismas que en la institucion.

2 En practica se manifiesta lo mismo de la *L. 3. tit. 5. part. 6.*

§. *Sed si instituto, 3.*

1 SI al heredero instituido se le diere coheredero substituto, y à este se le nombrasse substituto, se estableció, se le admitiessè al logro de ambas partes de herencia.

2 En practica es lo mismo, porque el heredero en parte, lo es en todo, quando no hay heredero en las otras partes,

segun se ha dicho en el *tit. de Haredibus inst.*

§. *Si servum alienum, 4.*

1 SI à Esclavo ageno se instituyessè heredero, pensandose que era padre de familias, dandosele substituto; si el Esclavo admitiessè la herencia por mandado de su Señor, el substituto es admitido en la mitad de la herencia.

2 En practica se acabaron, como hemos dicho, estas normas.



## TITULUS XVI.

*De Pupillari substitutione.*  
*Princ. Liberis suis, &c.*

1 LA substitucion Pupilar es en esta forma: *Instituyo por mi heredero à mi hijo Pedro, y si muriessè dentro de los 14. años de su edad, sea heredero Pablo.* En cuyo caso, si el hijo muriere sin ser heredero, succede el substituto al Padre; y si lo fuere, y muriere dentro de los 14. años, succede el substituto al instituto.

2 La substitucion Pupilar es lo mismo en practica, *L. 5. tit. 5. part. 6.* y la referida

substitucion del §. se llama expressa; y tambien la puede haver tacita, en esta forma: *Instituyo por mi heredero à Pedro mi hijo; y si este no fuere mi heredero, establezco por mi heredero en su lugar à Pablo.* En cuyos terminos, si muriese el instituto dentro de los 14. años; y si muger, dentro de 12. años, entra el substituto por la *tacita Pupilar: dict. L. 5. tit. 5. part. 6.* Tiene tanta fuerza el padre para nombrar substituto al hijo, que aun exheredandole, le puede nombrar substituto de los bienes de parte de madre. *L. 6. tit. 5. part. 6.* La substitucion Pupilar se deshace en cinco maneras. La primera, quando el menor se hace mayor de 14. años; ò de 12. años, si muger. La segunda, quando estuviere cautivo en poder de los enemigos de la Fe. La tercera, quando estuviere desterrado para siempre en algun lugar cierto. La quarta, quando el hijo fuere emancipado, y consintiese que le prohibasle otro. Y la quinta, si el hijo no quisiere ser heredero, salvo si esto procediere de malicia contra el substituto, pues en este caso, el substituto puede apremiar al instituto para que sea heredero: y no mostrando este razon suficiente, aunque muera sin ser heredero, succe-

de el substituto; *L. 10. tit. 5. part. 6.*

§. *Qua ratione*, 1.

I Los Padres tambien podian dar substitutos à los hijos locos, ò mente-captos, à la moda de substitucion pupilar, siendo los hijos mayores de 14. años; y en el caso de conseguir sano juicio, se acaba esta substitucion, que se llama exemplar.

2 La substitucion Exemplar se hace a los hijos locos, ò sin memoria; v. gr. instituyo por mi heredero a mi hijo Pedro; y si muriese siendo loco, establezco por su heredero à Pablo. Se llama Exemplar esta substitucion, por ser à imitacion de la Pupilar, *L. 11. tit. 5. part. 6.* cuya substitucion se deshace en tres maneras. La primera, si el loco, ò desmemoriado bolviere en su cordura, ò memoria, respectivamente. La segunda, si el instituto tuviere hijos, ò nietos. Y la tercera, si el testador revocara el testamento. *L. 11. tit. 5. part. 6.*

§. *Igitur*, 2.

I EN la substitucion Pupilar se consideran dos testamentos; uno del Padre, y otro del hijo; y se puede considerar un testamento con dos herencias.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L.7. tit.5. part.6.*

§. *Sin autem*, 3.

1 **S**I el testador recelare, que el substituto procurará la muerte del instituto, y que peligrará, havida consideracion, á la poca edad, está el remedio con hacer abiertamente la institucion, y cerrada la substitution, mandando no se abra en vida del menor, hasta que cumpla los 14. años.

2 En práctica es terminante el §. en la *L.6. tit.2. part.6.* pero aora no hay que recelar, porque la Ley de Castilla tiene desterradas todas las astucias con varios castigos, embargos, y perdimientos de bienes.

Verf. *Illud palam est*, &c. & §. *Non solum*, 4.

1 **N**O solo al hijo heredero le puede el Padre nombrar substituto, sino tambien al hijo exheredado, en aquellos bienes, que heredare de otra parte, yá por via de legado, ó donacion, ù de parte de madre. Y lo mismo que se ha dicho de la substitution de los menores, se ha de entender de los Posthumos.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha dicho, con el fun-

damento de la *L.6. tit.5. part.6.*

§. *Liberis autem*, 5. §. *Vel singulis*, 6. & §. *Substituitur*, 7.

1 **E**L testador no puede testar para el hijo, á menos que testando para sí, por ir unidos ambos testamentos; de forma, que si el testamento del Padre es nulo, tambien lo debe ser el del hijo. La substitution se puede hacer por sí, y á cada hijo, ó al ultimo, que muriere dentro de los 14. años, guardandose entre ellos los derechos de legitimas. Y al menor de 14. años tambien se le da substituto generalmente; v. gr. *Qualquiera que fuere mi heredero*; y si el menor muriere dentro los 14. años, sucede el substituto por la tacita Pupilar.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha dicho en virtud de la *L.13. tit.5. part.6.*

§. *Masculo*, 8.

1 **A**L varon se le puede dar substituto hasta que cumpla los 14. años, y á la muger, hasta que cumpla los 12. años.

2 En práctica es lo mismo. *L.10. tit.5. part.6.*

§. *Extranco*, 9.

1 **A**L extraño heredero, ó al hijo mayor de

14. años , è hija mayor de 12. años , no se les puede nombrar substituto ; pero bien se les puede obligar à restitucion por Fideicomissò.

2 En practica es lo mismo; L. 5. y 14. tit. 5. part. 6. y en el tit. 23. de este Libro , se hallará con mas extension.



### TITULUS XVII.

*Quibus modis testamenta infirmantur.*

Princ. *Testamentum* , &c. &  
§. *Rumpitur* , 1.

1 **E**L testamento ajustado à Ley , es valido , hasta que se vicia. Y si permaneciendo el testador en el mismo estado, despues de hecho el testamento , adoptare en lugar de hijo, mediante la autoridad del Pretor , rompese tambien el testamento de la misma forma, que si naciesse hijo.

2 Este §. se conforma con la L. 20. tit. 1. part. 6. En terminos de que quedando el testador en el mismo estado , se rompe el testamento , no es asì , segun se ha dicho en el tit. de *Testament. ordin.* Y en lo que mira à romperse el testamento por el hijo , se entien-

de en aquella parte que no pudo disponer. L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.

§. *Posteriore* , 2.

1 **P**Or el ultimo testamento , se rompe el primero; y si por el ultimo testamento no quisiere ser heredero el instituto , ni vale el primer testamento , ni el segundo.

2 En practica corresponde à las L. 21. tit. 1. part. 6. L. 1. tit. 13. part. 6. Bien entendido , que si el testador hiciere segundo testamento , y nombrare heredero , con el supuesto que murió el heredero nombrado en el primer testamento , si no fuere asì , vale el primero , y no el segundo ; *dict.* L. 21. tit. 1. part. 6. Pero en rigurosa practica , quando se hace segundo testamento , le insertan derogacion del primero ; y si el heredero llamado en el segundo testamento , no admitiesse la herencia , entra el successor *ab intestato* , al tenor de lo que tengo dicho en el tit. de *Hered. instituendis* ; y en lo demàs que el testador pudo disponer , es valido el testamento , segun se tiene dicho , en virtud de la L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.

§. *Sed & si quis* , 3.

1 **S**I uno hiciere testamento conforme à  
De-

Derecho , y despues formàre otro , aunque en este haya solamente heredero en ciertas cosas , rompese el primero , como si no se hiciera mencion de las tales cosas ; pero el heredero del ultimo testamento debe contentarse con lo señalado , ò en la quarta falcidia , y despues restituir lo restante à los herederos del primer testamento.

2 En practica repito lo del §. antecedente.

§. *Alio autem modo*, 4. & §. *Hoc autem*, 5.

1 Los testamentos se buelven ningunos , quando el testador mudasse de estado ; y lo mismo es decir nulo el testamento , que ser contra Derecho.

2 En practica es lo mismo ; L. 1. tit. 13. part. 6. pues fallandole heredero al testamento , ò alguna circunstancia prevenida en Derecho , se dice nulo el testamento , ò irrito , ò contra Derecho : bien entendido , en aquella parte que no pudo disponer el testador , pues en lo demàs es valido , segun se tiene tantas veces dicho en virtud de la L. 1. tit. 4. lib. 5. *Recop.* Y sobre la mutacion de estado , vease lo que tenemos dicho en el tit. de Cap. dimin.

§. *Non tamen*, 6.

1 Los testamentos hechos conforme à Derecho , que por la mutacion de estado se buelven nulos , no son del todo ; pues si estàn firmados de siete testigos , el escrito heredero puede pedir la posesion de los bienes , con tal , que el testador sea libre del poder de otro , y Ciudadano Romano ; pero si el testador perdiessè la libertad , ò Ciudad , ò se diessè en adopcion à otro , no puede el heredero pedir la posesion de los bienes.

2 En practica es lo mismo ; L. 18. tit. 1. part. 6. con tal , que se tenga presente lo que tenemos dicho en los titulos de *Testam. ordinandis* , & de *Heredibus institucendis* ; pues en ellos se previene los que pueden , ò no ser herederos en los testamentos : y en terminos de la *capitis* diminucion , no es asì ; por ser constante , que el condenado por delito à muerte , puede hacer testamento de aquellos bienes no confiscados , eo en lo que no se opusiere à la sentencia ; L. 4. *Tam.*

§. *Ex eo autem*, 7.

1 Si despues de hecho el testamento , quisiere el testador hacer otro , y antes de concluirle en la forma que

que previene el Derecho , muriere , ò no le acabàre , no vale , quedando en su fuerza el primer testamento.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 23. tit. I. part. 6.* y aunque fuera el segundo testamento ajustado à Ley , no desharia el primer testamento, si no se hiciere mencion del primero. *L. 22. tit. I. part. 6.*

§. *Eadem oratione* , 8.

1 EL Emperador no admite herencias de aquellas que se las dexaban por litigar , ni aprueba las escrituras hechas contra Leyes ; pues aunque el Emperador no està sujeto à ellas , vive al tenor de éstas para buen exemplo.

2 En práctica es constante , que el Rey puede hacer , y deshacer Leyes , en lo que mira à cosas temporales , en sus dominios ; y aunque tampoco es tenido à seguirlas , se ajusta à ellas , segun lo vemos practicado ; pues cada dia observamos , que los Tribunales dan Sentencias contra el Real Patrimonio , y todos los Decretos Reales tiran à la observancia de las Leyes.



## TITULUS XVIII.

*De Inofficioso testamento.*  
Princ. *Quia plerumque* , &c.

1 **Q**Uando los padres desheredan à los hijos , ò los olvidan sin causa en el testamento , pueden éstos pedir al Juez , que declare inoficioso el testamento , por ser hecho contra Ley.

2 En práctica es lo mismo , *L. 1. tit. 8. part. 6.* y tambien resulta de los titulos *de Exheredatione liberorum* , & *de Heredibus instituendis* : bien entendido , que solamente se rompe el testamento , ò es inoficioso en aquella parte de legitima perteneciente al hijo exheredado , ò olvidado sin causa ; *L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.* Pero si el exheredado usa de algun legado , que se le dexa en testamento , que se le exhereda , no puede usar del dicho remedio ; *L. 6. tit. 8. part. 6.*

§. *Non autem liberis* , 1.

1 **L**Os padres tambien pueden pedir al Juez , que declare inoficioso el testamento del hijo ; de forma , que los he-



herederos forzosos pueden pedir nulidad del testamento.

2 En práctica es lo mismo. *L. 12. tit. 7. part. 6.* Veanse los títulos de *Heredib. inst.* & de *Exhered. liber.*

§. *Tam autem naturales*, 2.

I **T**ambien los hijos naturales, y adoptivos pueden instar inoficioso el testamento, si de otra manera no pueden suceder; pues los que de otro modo pueden pedir, ya en toda la herencia, ya en parte, no pueden instar inoficioso el testamento, aunque se permite à los Posthumos, por no poder suceder à jure.

2 En práctica, en tanto uno puede hablar, en quanto se le perjudica algun Derecho, segun resulta del título de *Heredib. inst.* y lo demás es constante en la *L. 5. tit. 8. part. 6.*

§. *Sed hæc ita*, 3.

I **E**l §. antecedente se entiende en el caso, que el testador no les huviera dexado cosa; pues si lo contrario fuere, por poco que sea, no se deben quejar, diciendo nulo el testamento, aunque se le debe dàr cumplimiento de sus legitimas, al arbitrio de hombre bueno.

2 En práctica es lo mismo; *L. 5. tit. 8. part. 6.* de forma, que siempre sale libre la legitima, sin decirse nulo el testamento, en virtud de las *L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop. L. 11. tit. 4. part. 6.* y por hombre bueno se entiende el Juez.

§. *Si tutor*, 4. & §. *Sed si*, 5.

I **A**unque el tutor en nombre del pupilo tuviere recibida alguna cosa, que le mandò el Padre en su testamento, con todo le puede arguir de inoficioso; y aunque tuviere sentencia en contra, no perderà el tutor la manda, que à el le dexare el testador.

2 En práctica se ha dicho, que el menor no puede ser perjudicado, mayormente en la legitima; y el Curador, ò Tutor por la demanda, en nombre del menor, no pierde sus derechos.

§. *Igitur*, 6.

I **P**ara ponerse instancia de inoficioso testamento, ha de pertenecer por algun motivo la quarta parte à quien insta, la que es dividua entre aquellos que es permitida la instancia.

2 En práctica, si hay muchos herederos, cada uno tie-

ne su parte ; pues las partes son al tenor de los herederos. Vease el *tit. de Hæred. inst.* y con qualquiera parte que le pertenezca , aunque no sea la quarta , puede decir nulo el testamento.



## TITULUS XIX.

*De Hæredum qualitate, & differentia.*

Princ. *Hæredes* , & §. *Neceſſarius* , 1.

**I** Os herederos, unos son necesarios, otros propios , y necesarios , y otros estraños. El necesario es el Esclavo instituido en heredero, porque debe serlo , aunque no quiera, cuya institucion del Esclavo era con el motivo de tener muchos acreedores , y tener por conveniente , que antes se dividan entre los acreedores los bienes del heredero , que los del señor ; y por este perjuicio se le concedia al Esclavo, que aquello que adquiriere para si por muerte del señor , no se le pudiesse vender por los acreedores.

2 En quanto à llamarse herederos necesarios los Esclavos, es constante , *L. 21. tit.*

3. *part. 6.* y lo demàs es contra practica , porque la herencia se adquiere con todos los cargos ; y así , por ningun pretexto puede la herencia escusarse de pagar deudas contraídas por el que fue dueño de ella ; lo que es en tanta observancia, que si el heredero acepta lisamente la herencia imiscuyendose en ella , deberá pagar todas las deudas, aunque superen à la herencia , y para librarle el heredero de este perjuicio , ha introducido el Derecho el beneficio de inventario.

§. *Sui autem* , 2.

**I** Os propios , y necesarios herederos, son los hijos , nietos , y demàs de la linea de descendientes ; y para que el nieto , ò nieta fuesen herederos del Abuelo , no bastaba , que al tiempo de la muerte de este estuviesen en su poder , sino que tambien era necesario , que sus Padres hubieran dexado de ser propios herederos en vida del Abuelo por algun motivo prevenido en Derecho. Y llamanse *sui hæres*, porque viviendo el testador, se les considera algun derecho en los bienes de este. Lllamanse *neceſſarios* , porque , aunque no quieran , deben ser herederos, tanto en testamento , como ab intestato ; y en caso de que los hi-

hijos no quisieren la herencia, les permite el Pretor la abstinen-  
cia, y los acreedores deben poseer mejor los bienes del Padre, que los de los hijos.

2 En práctica llamanse propios, y legitimos herederos, no solo los de linea de descendientes, sino tambien los de ascendientes. *L. 21. tit. 3. part. 6. L. 6. Taur. L. 1. tit. 8. lib. 5. Recop.* En quanto à deber ser herederos, aunque no quieran, es contra práctica; pues aunque en theorica valga *Filius: ego habes*, en práctica solo aprovecha, admitió la herencia: luego heredero. De lo que se sigue, que si los hijos no admiten herencia de los Padres, no están obligados à pagar las deudas de éstos.

§. *Cateri*, 3.

I **E**straños herederos se llaman los que no están en poder del testador; de forma, que si los hijos por alguna razon juridica no estuvieren en poder de los Padres, se llaman herederos estraños, y aun los hijos instituidos herederos por la Madre, tambien eran llamados estraños, porque las Madres no tenían poder sobre sus hijos; y tambien era considerado el Esclavo por estraño heredero, si despues de hecho el testamento fuesse ma-

numitado.

2 En práctica no es en todo así, porque el hijo casado, y velado, se considera por emancipado; *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.* y no estando en poder de los Padres, son propios, y legitimos herederos: *L. 1. tit. 8. lib. 5. Recop.* de forma, que por estraños herederos se consideran, los que no son de linea de ascendientes, ni descendientes. *L. 21. tit. 3. part. 6.*

§. *In extraneis*, 4.

I **D**Os tiempos se debian mirar en los testamentos; à saber, el de la fecha, y el de la muerte del testador, para que tuviese efecto la institucion, yà en los herederos estraños, ò en los que están en su poder: entendiendose, que quando se adde la herencia, debe suponerse testamenti-faccion en el instituido, por quanto el derecho del heredero principalmente se ha de mirar al tiempo que adquiere la herencia.

2 En práctica tenemos explicado lo que resulta en los titulos de *Hered. inst. & de Testamentis ordin.*

*Verf. Testamenti.*

I **A**unque muchos no pueden testar, pueden ser herederos, lo que aconte-

tece en el furioso, loco, mudo, posthumo, siervo, y menor de 14. años, si fuere hombre, y de 12. años, si muger.

2 En practica veanse los titulos 12. y 14. de este Libro.

§. *Extraneis*, 5.

1 **L** Os herederos extraneos pueden repudiar la herencia; pero una vez inmiscuidos en ella, no la pueden dexar, salvo si fueren menores, pues à estos el Pretor los socorria por razon de la edad; y lo mismo hacia siempre, y quando el menor fué engañado: cuyo beneficio de abstenerse de la herencia, se concedió tambien al mayor de 25. años; pero despues se limitó, y se concedió à los hombres de Guerra.

2 En practica se tiene dicho, que si la herencia se acepta lisamente, està tenido el heredero à pagar todo lo que el testador debia, aunque las deudas excedieran à la herencia; y mediando el beneficio de inventario, solo es tenido el heredero en quanto valiere la herencia.

§. *Sed nostra*, 6.

1 **P** Ara obviar inconvenientes, se estableció el remedio de inventario, que se ha referido.

2 En practica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Item extraneis*, 7.

1 **E** L que fuere heredero extraño ex testamento, ó ab intestato, entonces es visto tenerse por heredero, en quanto arrienda las heredades, ó hace actos de heredero, sabiendo dichas circunstancias. El sordo, y mudo pueden adquirir herencias, sabiendo lo que practican.

2 En practica es lo mismo; *L. II. tit. 6. part. 6.* y para mayor seguridad se practica, presentar un pedimento, contando la muerte intestada, el parentesco con el testador, que no se conoce otro mas propinquo, y que le pertenece la herencia de F. ofreciendo sumaria de lo dicho; y concluir suplicando, que constando en la parte que baste, se le declare heredero ab intestato. En lo que mira al sordo, y mudo, se tiene dicho lo que resulta en los correspondientes §§.



TITULUS XX.

*De Legatis.*

Princ. *Post hac videamus, &c.*

§. *Legatum*, 1.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sen-*

2. *Sentido Practico.*
3. *Explicanse las palabras de Legatis, 1. 2. & 3.*
4. *De las quantias que se pueden legar testando entre hijos.*
5. *De las que se pueden legar testando entre ascendientes.*
6. *De las que se pueden legar testando entre Colaterales.*

1 **A**unque parece no seguirse el orden propuesto, no va fuera de camino tratar de legados, una vez que llevamos explicados los *testamentos, exheredaciones, instituciones, &c.* Y así, legado es aquello, que manda el testador à alguno, debiendo ser dado por el heredero.

2 En practica es aquella donacion, que el testador hace en testamento, ò en codicilo, à favor de alguno, por amor de Dios, ò por su alma, &c. *L. 1. tit. 9. part. 6.*

3 Para mayor inteligencia de los terminos se ha de tener presente, que es comun opinion, que en las *Pandectas* aquellas palabras de *Legatis, 1.* comprehenden à las personas, que dan, ò reciben los legados. *De Legatis, 2.* comprehenden à las cosas que se pueden legar. Y *de Legatis, 3.* comprehenden las palabras con que se pueden dexar los legados; lo que resulta terminante en

practica en la *L. 10. tit. 9. part. 6.* Y en realidad se multiplicaron los titulos por la extension del asunto, baxo cuya inteligencia se explicará cada cosa en el correspondiente §.

4 Y ante todo es menester, que el Principiante tenga noticia de las cosas que se pueden legar en *Leyes de Castilla*, que es lo mas importante, y así, quien testa entre sus ascendientes, aunque no quiera, ha de pagarse el bien de alma del quinto; *L. 30. Taur.* y lo restante de este quinto lo puede distribuir en legados à su arbitrio; *L. 12. tit. 6. lib. 5. Recop.* bien entendido, que el tercio de la herencia puede ser legado por via de mejora à qualquiera hijo; *L. 11. tit. 6. lib. 5. Recop.* y tambien à favor del nieto, aunque el hijo viva. *L. 2. tit. 6. lib. 5. Recop.*

5 Si testa entre ascendientes, solo puede distribuirse el tercio en legados, entrando el bien de su alma. *L. 6. Taur.*

6 Si testa entre colaterales, se puede dividir la herencia en legados, y hacer lo que guste el testador: cuidado con los parientes mas propinquos, y pobres, y demás que llevamos insinuado en los titulos *de Testamentis ordinandis, & de Heredib. instit.*

§. *Sed olim*, 2.

I **H**Avia en la Antigüedad quatro maneras de legados , à saber : *Por vindicacion , por damnacion , por manera de dexarlo , y por precepcion* ; pero esto se derogò , estableciendose igualdad entre los legados : de forma , que el legatario podia recobrar el legado por accion real , ò personal.

2 En práctica se observa lo que tenemos dicho en el principio de este titulo , aunque à remedo de dichas normas encontraremos legados en práctica , lo que se dirà al tenor de los correspondientes §§.

§. *Sed non usque*, 3.

I **D**espues se equipararon los legados à los fideicomissos ; y para escusar confusìon entre los Principiantes , notaremos aora los legados , y despues los fideicomissos.

2 En práctica es lo mismo , segun se dirà baxo algunas limitaciones.

§. *Non solum*, 4.

I **E**N tanto vale el legado de la cosa agena , en quanto tiene noticia el testador , cuya noticia es obligado el legatario à probarla ; y

constando , debe el heredero mercar la cosa , ò dár la estimacion de ella al legatario ; y no se pueden legar las cosas comunes , ò Iglesias , &c.

2 En práctica es lo mismo ; *L. 10. tit. 9. part. 6. L. 13. tit. 9. part. 6.* ni vale el legado de marmoles , columnas , ò puertas , que estàn puestas en edificios ; *L. 13. tit. 9. part. 6.* ni el legado de Esclavo Christiano , à favor de Herege , Judio , ò Moro. *L. 13. tit. 9. part. 6.*

§. *Sed & si rem*, 5.

I **S**í el testador legare al acreedor cosa obligada , ò empeñada , debe el heredero desempeñarla , en caso de que el testador supiera de que estaba empeñada ; pero si el testador expresare , que el desempeño le practicàra el legatario , no estaba tenido el heredero.

2 En práctica es lo mismo , *L. 11. tit. 9. part. 6.* con la distincion , que si la cosa fuere empeñada por tanto , ò mas de lo que valiere , debe el heredero redimirla , aunque el testador supiere , ò no el desempeño ; *L. 11. tit. 9. part. 6.* y en caso de estàr empeñada por menos de su valor , sin saberlo el testador , era del cargo del heredero redimirla. *L. 11. tit. 9. part. 6.*

§. Si res aliena , 6. & §. Ea quoque , 7.

I SI el testador legare cosa ajená , y ésta fuera después propia del legatario , en tanto podrá éste repetir el precio del heredero , en quanto la haya adquirido por título honeroso ; v.gr. compra , permuta , &c. porque si la huviere adquirido por título lucrativo , v. gr. donacion , no se podría pedir el precio al heredero , porque implican dos causas lucrativas en unas mismas personas , y cosa ; pero si una misma cosa fuese legada á uno por dos testamentos , si por el uno se consigue la cosa , por el otro no hay accion ; y al contrario , si por el uno se consigue el precio , por el otro se puede repetir la cosa . Aunque la cosa no esté numerada en la naturaleza de las cosas ; v. gr. los frutos que nacerán de tal árbol , ó el parto que nacerá de tal Esclava , vale el legado .

2 En práctica es lo mismo .  
L. 12. tit. 9. part. 6.

§. Si eadem , 8.

I SI una cosa se legare á dos , junta , ó separadamente , si los legatarios la piden , se debe partir en

tre los dos ; pero si el uno repudiase el legado , ó muriese en vida del testador , pertenece todo el legado al otro colegatario . El legado , que se hace juntamente , es en esta forma : *Lego tal cosa á Pedro , y á Pablo .* Y separadamente : *Lego tal cosa á Pedro : lego la misma cosa á Pablo .*

2 En práctica es terminante el §. en la L. 33. tit. 9. part. 6.

§. Si cui fundus , 9.

I SI el testador legare á Pedro una heredad , y ésta la comprare el mismo Pedro , dexando el usufruto para el vendedor , y después recobraré el usufruto , solo podrá repetir del heredero el importe de la propiedad , deducido el usufruto .

2 En práctica es terminante el §. en la L. 43. tit. 9. part. 6.

§. Sed si rem , 10.

I SI á uno legaren lo que es suyo , no vale el legado , porque no puede ser mas suya de lo que es ; de forma , que ni se le debe dar la cosa , ni la estimacion .

2 En práctica es lo mismo , segun se manifiesta de lo que tenemos dicho sobre los antecedentes §§.

§. Si

§. *Si quis*, 11.

1 **S**I el testador legare una cosa propia pensando ser agena, vale el legado.

2 En práctica es lo mismo, segun se evidencia de lo dicho, y ser constante, que à saber el testador, que era suya, mejor la legaria.

§. *Si rem suam legaverit*, 12.

1 **S**I el testador legare cosa suya, y despues la enagenare, si era con animo de quitar el legado, no valia la manda; y si se empeñare en parte, la otra parte no empeñada era para el legatario.

2 En práctica es lo mismo; L. 17. tit. 9. part. 6. pero si el testador diessè à otro la cosa legada, se entiende no valer el legado. *Dict.* L. 17. tit. 9. part. 6.

§. *Si quis debitori*, 13. & §. *Ex contrario*, 14.

1 **S**I Pedro lega à Pablo lo que le debe, vale el legado, y el deudor, ni sus herederos son obligados à pagar; pero si Pedro lega à Pablo lo que à este debe, no vale el legado, porque en este no adquiere utilidad, sino es que consiga mas en el legado, que en el debito; pero si la deuda fuere à cierto plazo, y la manda de contado, vale el

legado, por la utilidad de cobrar antes; y aun cumpliendose la condicion de la deuda, viviendo el testador, vale el legado, porque empezó à ser valido.

2 En práctica es lo mismo. L. 47. tit. 9. part. 3.

§. *Sed si uxori*, 15.

1 **S**I el marido legare à la muger la dote, que recibió quando casò, vale el legado, por reputarse mejor derecho el del legado, que el de la dote; con la distincion, que si la manda de la dote fuera lisamente, no haviendola recibido el marido, no valia, pues por precisión se havia de hacer mencion, ù de la escritura de bodas, ù de dinero, ù de cosa expreßada en ella.

2 En práctica es muy al revés, pues la dote tiene mas fuerza que el legado, por ser la principal deuda de la herencia, y no se puede pagar el legado, sino estando pagada la dote; y en lo demás vease lo que tenemos dicho en el principio de este titulo.

§. *Si res legata*, 16.

1 **S**I la cosa legada pereciere sin culpa del heredero, es contra el legatario, pues no la debe percibir. Si fuere legado Esclavo ageno,



y su dueño le diessé libertad sin culpa del heredero, èste no es obligado à dár el Esclavo al legatario; pero si el Esclavo fuere propio del heredero, y èste le diessé libertad, ò le diessé à otro, y èste le libertassé, el heredero debia hacer bueno el Esclavo al legatario, aunque fuessé ignorante del legado.

2 En quanto à perderse la cosa legada, es lo mismo en practica; *L. 41. tit. 9. part. 6.* y en lo demás veale el principio de este titulo.

§. *Si quis*, 17.

1 SI se legare una Esclava con sus hijos, muerta la Esclava en poder del testador, quedan los hijos en el legado; y lo mismo se ha de decir de los Esclavos ordinarios, y vicarios. Si fuessé legado el Esclavo, y el peculio de èste, muerto el Esclavo, no queda el peculio en el legado. Lo mismo se ha de decir de la heredad legada con sus instrumentos, y aïnas; pues si se vendiere la heredad por el testador, falta el legado en lo que mira tambien à las aïnas.

2 En practica me remito à lo dicho sobre el principio de este titulo.

\*\*\* \*\*

§. *Si grex*, 18. & §. *Adibus*, 19.

1 SI se legare un rebaño, y despues solo quedare una oveja, èsta entra en el legado, y en caso de multiplicarse, tambien se entienden en el legado; y lo mismo se ha de decir de las cosas legadas, pues entran en los legados las piedras que se añadieren despues de hecho el testamento, porque las casas se componen de muchas piedras, y el rebaño de muchas ovejas.

2 En practica es lo mismo, porque los legados empiezan à deberse desde la muerte del testador; y por consiguiente, el aumento, ò disminucion de la cosa legada, es para el legatario.

§. *Si peculium*, 20.

1 SI se lega un peculio, todo lo que acrece, y decrece, antes de aceptarse la herencia, es para el legatario, porque el legado empieza desde la aceptacion de la herencia; pero si el aumento no fuere por razon del peculio, y el legatario fuere extraño, no acrece à favor de èste.

2 En practica acrece, y decrece à favor del legatario; y en quanto à deberse el legado desde la aceptacion de la

herencia, me remito à lo que tengo dicho sobre el §. antecedente; pues en practica, el legatario pide la posesion de la heredad legada, con citacion del heredero nombrado; pero en el caso de legarse dinero, incumbe al legatario pedir, que el heredero acepte, ò repudie la herencia, si acepta, debe pedirle el legado; si repudia, se suplica al Juez nombre defensor à la herencia jafente, y al defensor, como à tal, se le pide el legado.

*Verf. Peculium autem.*

I **A**L Esclavo hecho libre no se le debia el peculio, sino se le legaba; pero para adquirirlo, bastaba, que no se le quitasse expressamente: y aunque el peculio se legasse al libertado, no se inferia darle poder para pedir los gastos hechos para el servicio del señor. Tambien se estableció la presuncion de legarse el peculio, quando habiendo dado cuenta el Esclavo, le daba libertad el señor.

3 En practica ya no se ven tales cosas, y sobre todo me remito à lo dicho sobre el principio del §.

*§. Tam autem, 21.*

I **L**As cosas incorporales tambien se pue-

den legar; v. gr. los derechos de recobrar lo que al difunto se debia; y en caso de no debersele, no vale el legado. Valido es el legado, quando el testador manda al heredero, que pague las deudas de Pedro.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 15. tit. 9. part. 6.* Tambien se pueden legar las servidumbres sobre los campos, ò casas. *Dict. L. 15. tit. 9. part. 6.*

*§. Si generaliter servus, 22.*

I **S**I generalmente se legare Esclavo, ò otra cosa, puede escoger el legatario, si no explicare mas el testador.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 23. tit. 9. part. 6.* bien entendido, que si la herencia tuviere un solo Esclavo, debe ser para el legatario; si huviere muchos Esclavos, ni le es permitido elegir al mejor, si al mediano, ò inferior. *L. 23. tit. 9. part. 6.* Si no huviere Esclavo en la herencia, debe el heredero comprar uno mediano. *Dict. L. 23. tit. 9. part. 6.* Y lo mismo milita en las bestias. *Dict. L. 23.* Si fuere legada una casa, y el testador tuviere muchas, esta en arbitrio del heredero darla

la que quisiere; *Dict. L. 23.* pero si se legare casa, y no la huviere en la herencia, no vale el legado. *Dict. L. 23. tit. 9. part. 6.*

§. *Optionis*, 23.

1 **S**í el testador diere à escoger al legatario, y no escogiere, no passaba la manda al heredero del legatario; pero despues se reformò, y diò facultad de escoger à su heredero: pero en el caso de haver muchos legatarios, y discordàren para escoger; se facaban suertes.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 26. tit. 9. part. 6.* pero el que forteare, debe rehacer con dinero al otro legatario la parte que pareciere, en sentir de hombres peritos en el asunto. *L. 26. tit. 9. part. 6.*

§. *Legari autem*, 24. & §. *Incertis*, 25.

1 **S**E puede legar à aquellos que tienen testamentifaccion passiva. De antiguo se prohibió legar à personas inciertas, ni aun al Soldado le era permitido legar así: *Lego al Padre*, que diere su hija por esposa à mi hijo, ò al que fuere Consul.

2 En quanto à la primera parte resulta terminante el §.

en la *L. 1. tit. 9. part. 6.* y en lo demás me remito à lo que tengo dicho sobre el presente titulo.

Verf. *Libertas*, &c.

1 **L**A libertad no se podía dexar à persona incierta, porque los Esclavos se podian libertar, nombrandolos, ò por alguna demonstracion, ò señalamiento del sugeto, aunque valdria el legado dexado à persona incierta, concebida en el numero de personas ciertas; v.gr. *Hago mi heredero à qualquiera de mis parientes, que aora tengo, que recibiere por muger à mi hija.* Si los legados, y fideicomissos fuesen pagados por error, no se pueden bolver à pedir.

2 En el Libro 1. tengo hecha mencion de los modos de dar libertad; y en lo demás es superfluo discurrir en virtud de lo dicho al principio de este titulo; y en lo que mira al que paga por error, lo puede recobrar por la accion *indebiti*.

§. *Posthumo*, 26. & §. *Sed ne huiusmodi*, 27.

1 **E**Ra mutil el legado, que se hacia à favor del posthumo ageno; y por ageno entendemos aquel, que naciendo, no es heredero

ro del testador. El nieto concebido del hijo emancipado, era posthumo extraño, respecto del Abuelo. La especie de este §. se enmendó por una constitucion del Emperador, inserta en el Código.

2 En práctica es muy al revés este §. y me remito à lo dicho en el principio de este título.

Verf. *Tutor autem*, &c.

1 **L**Os tutores deben ser ciertos.

2 En práctica me remito al título de *Tutelis*.

§. *Posthumus*, 28.

1 **P**odia ser instituido por heredero el hijo ageno, que naciere despues de la muerte del testador; y se exceptua, quando la madre del hijo posthumo no pudiere, segun Ley, ser muger del testador, ù de otro, por no poder ser casada.

2 En práctica vease el título de *Hared. inst.*

§. *Si quidem*, 29.

1 **A**unque el testador errare nombre, y sobrenombre del legatario, como lo demostrare con señal cierto, valia el legado; porque los nombres se introduxeron para distinguirse unos de

otros, y basta, que se hable de manera, que se distingan.

2 En práctica lo mismo se manifiesta en la *L. 9. tit. 9. part. 6.* à mas de mediar aquella razon juridica, que cessando el fundamento de la Ley, cessa esta.

§. *Huic proxima*, 30.

1 **P**Or falsa demonstracion, ò señalamiento, no se anula el legado, como conste de la certidumbre del sugeto; v. gr. *Doy, y mando tal cosa à Ticio Esclavo, que nació en mi casa.* Como conste del Esclavo Ticio, y no se equivoque con otro, no es del caso, que haya, ò no nacido en casa.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 9. tit. 9. part. 6.*

§. *Longè*, 31.

1 **T**ampoco la falsa causa anula el legado; v. gr. *Lego à Pedro tal cosa, porque cuidò de mis negocios:* pues aunque el cuidado sea falso, vale el legado. Otra cosa seria si huviera condicion; v. gr. *Doy tal cosa à Pedro, si huviese cuidado de mis negocios.*

2 En práctica es lo mismo; *L. 20. tit. 9. part. 6.* y en terminos de la condicion, en tanto vale el legado, en quanto se cumple la condicion; *L. 21. tit.*

*tit. 9. part. 6.* y si el testador legare diez libras, que tiene en su arca, vale el legado, si huviere las diez libras, ò menòs; pero si huviere mas, solo vale en las diez libras. *L. 18. tit. 9. part. 6.*

§. *An servo*, 32. & §. *Ex diverso*, 33.

I SI el señor de un Esclavo fuesse instituido heredero, el testador no podrá legar à dicho Esclavo cosa alguna, aunque bien podrá mediante condicion, en esta forma: *Con tal, que le diese libertad su señor hasta tal dia.* Y por el contrario, si se instituyesse al Esclavo por heredero, y se legasse al señor, si antes de admitir la herencia el Esclavo, le dà el señor libertad, ò lo enagena, de forma, que ada la herencia por mandato de nuevo señor, vale el legado, y no de otra forma.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 8. tit. 9. part. 6.*

§. *Ante heredis*, 34.

I EL legado escrito antes de la institucion de heredero, no valia; porque la institucion de heredero es cabeza del testamento, lo mismo militaba para darse libertad; pero despues se derogò.

2 En practica lo mismo es antes, que despues, y aun vale el testamento, que no tiene heredero; pues solo se rompe en lo que no se ajusta à Ley, y en lo demàs es valido. *L. 1. tit. 4. lib. 5. Recop.*

§. *Post mortem*, 35.

I SI el testador legare en esta forma: *Lego tal cosa à Pedro para quando mi heredero muriere, ò para un dia antes, que muera*, no valia el legado; pero despues se decretò valido à semejanza de los fideicomissos.

2 En practica es lo mismo. *L. 3. tit. 9. part. 6.*

§. *Pœna quoque*, 36.

I ESte legado: *Lego à Pedro tal cosa si no casare a su hija con Pablo, ò si la casare*, no valia, ni era permitido à los Soldados dexar legados de semejante forma, ni a los Principes era permitido conseguir tales legados, ni se podia nombrar heredero, como por pena, en esta forma: *Dexo heredero à Pedro si enagenare à su Esclavo, ò si no lo enagenare*; pero despues se quitò todo, y se dieron por validos los legados con pena, ò sin ella, como no fuesen condi-

diciones imposibles, ò contra Leyes.

2 En práctica es terminante el §. en la L. 3. tit. 4. part. 6.



## TITULUS XXI.

*De Ademptione legatorum, & translatione.*

Princ. *Ademptio*, &c. &  
§. *Transferri*, I.

1 **L**Os legados se pueden quitar al legatario por testamento, ò codicilo; así por contrarias palabras, como por equivalentes, y tambien por testamento, ò codicilo se pueden pasar los legados de unas personas à otras.

2 En práctica es lo mismo, L. 39. tit. 9. part. 6. Tambien se anula el legado quando el testador en su vida da à otro la cosa legada; L. 40. tit. 9. part. 6. pero en el caso de venderse, ò enagenarse la cosa por el testador, deberá el heredero dár la estimacion. *Dist.* L. 40. tit. 9. part. 6. Y quando la cosa legada se pierde, ò muere sin culpa del heredero; se pierde, ò acaba el legado. L. 41. tit. 9. part. 6. Lo mismo milita quando el testador lega lana, ma-

dera, &c. y en su vida hace barcas, paños, &c. L. 42. tit. 9. part. 6. Tambien se desfata el legado quando se lega un carro, y muere la mula, sin que el testador ponga otra. L. 42. tit. 9. part. 6.



## TITULUS XXII.

*De Lege Falcidia.*  
Ad princ. *Supereſt*, &c.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Què sea falcidia.*
4. *Quando se adquiere la falcidia.*
5. *Quando se saca falcidia.*
6. *Quando tiene lugar la Trebelianica.*

1 **C**omo la Ley de las doce Tablas daba tanta autoridad para alegar por aquellas palabras: *Uti quisque legasset rei sue, ita jus esto*, se originaban graves daños, pues à veces los legados se llevaban tanto, que apenas quedaba para el heredero; y no queriendo este admitir la herencia, por el ningun lucro, que adquiririan, faltava el testamento; pero se intruduxo la falcidia, poniendo coto à los legados, pues se determinò, que el heredero

ro tuviese por fuerza la quarta parte de la herencia, y que lo restante se pudiesse dividir en legados.

2 En el principio del titulo de *Legatis* tengo insinuada la observancia practica; y en terminos de la falcidia es introducida para el mismo fin en practica, que en theorica. *Princip. tit. II. part. 6.*

3 Falcidia es nombre Latino, que significa la quarta parte de los bienes; *L. I. tit. II. part. 6.* dicha assi del Tribuno Falcidio, que la inventò.

4 El heredero debe adquirir la quarta falcidia, quando el testador no le dexare la quarta parte de los bienes; de forma, que de los legados se debe detracer hasta el cumplimiento de la quarta falcidia; *L. I. tit. II. part. 6.* debiendose tener consideracion al valor que tenian los bienes al tiempo de la muerte del testador, pues en adelante crece, y decrece contra el heredero. *L. 3. tit. II. part. 6.*

5 La falcidia no se saca de las mandas à favor de Iglesia, ò lugar Religioso, ò de pobres, ò de Redempcion de Cautivos, ò de Hospital, ò de qualquiera obra de piedad; *L. 4. tit. II. part. 6.* pero en el caso de ser el heredero de linea de descendientes, debe haber su legitima; y en todo caso, de di-

chos legados pios se disminuirà hasta el cumplimiento de legitima, *L. 4. tit. II. part. 6.* lo que tambien tengo insinuado en los titulos de *Heredib. inst. & de Legatis*. Los herederos, que no son de dichas lineas de ascendientes, ò descendientes, no deben sacar falcidia si el testador lo manda; *L. 6. tit. II. part. 6.* ni la puede sacar el heredero, que con malicia oculta bienes del testador; *L. 6. tit. II. part. 6.* ni se puede sacar de la heredad, que se grava para el legatario, y sus herederos; *L. 6. tit. II. part. 6.* ni la debe cobrar el heredero extraño, pues no hace inventario. *L. 7. tit. II. part. 6.*

6 La Trebelianica es tambien la quarta parte de los bienes de la herencia, que el heredero debe haber; y despues restituir por ruego del testador. *L. 8. tit. II. part. 6.* En cuya quarta Trebelianica se deben contar las colas, que el testador le mandò, *Dist. L. 8. tit. II. part. 6.* como tambien los frutos que percibió mientras tuvo la heredad en su poder. *Dist. L. 8. tit. II. part. 6.* Y en el caso de importar mas los frutos, que la quarta Trebelianica, y el heredero restituysse la herencia en el dia señalado, se queda con todos

los frutos ; y si fuere moroso en la restitucion poniendo excusas , no hace suyos los frutos , que sobren de la quarta. *Diēt. L.8. tit.11. part.6.* Y esto se ha de entender en herederos , que no sean hijos del testador , pues éstos hacen los frutos suyos , y aparte deben sacar la quarta Trebelianica ; *L. 16. tit. 11. part.6.* bien entendido , que entonces se sacará quarta Trebelianica quando el heredero entrare voluntariamente en la herencia , y no quando por mandado del Juez. *L. 8. tit. 11. part. 6.*

§. *Et tūc. quæsitum* , 2.

I **L**A falcidia se entiende à favor de qualquiera herederos que se nombraren.

2 En practica es lo mismo , segun se manifiesta de lo dicho.

§. *Quantitas* , 3.

I **P**ARA sacar se falcidia se ha de tener consideracion al valor , que tenían los bienes al tiempo de la muerte del testador ; de forma , que si despues se aumentassen los bienes , debe ser el aumento à favor del heredero independiente de la falcidia , que debia haver deducida de los legados ; y en el caso de dismi-

nuirse , ò deteriorarse la hacienda , restando solamente los legados , se deben éstos. Pero como el heredero no querrá admitir la herencia , en semejante caso , se tuvo por conveniente una composicion entre herederos , y legatarios.

2 En practica resulta lo que tengo insinuado en el *num. 3.* del principio de este titulo.

§. *Cum autem* , 4.

I **P**ARA formarse la cuenta à fin de sacarse la falcidia , se han de deducir las deudas , y gastos del funeral , despues los precios de los Esclavos manumitidos , y lo restante es del heredero.

2 En practica tengo insinuado lo que resulta en el §. *Hæreditas* del titulo *de Hæreditibus instituendis*.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS XXIII.

*De Fideicommissariis hæreditibus.*

Princ. *Nunc* , &c. & §. *Scientiam* , 1.

I **A**NTIGUAMENTE eran inutiles los fideicomissos , por motivo , que à nadie se le obligaba hacer cosa contra su voluntad.



luntad. Llamase fideicomiso por los ruegos con que se hace, encomendandose à la fee de otro. Despues el Emperador Augusto mandò à los Consules interpusiesen su autoridad para que no se frustraessen los fideicomisos. Y ultimamente , se erigió Pretor , llamado Fideicomisario , para el conocimiento de semejantes causas.

2 Fideicomiso es quando se dexa una cosa à alguno , rogandole la restituya à otro , y tambien se estableció Juez para el conocimiento de estas causas. *L. 8. tit. 11. part. 6.* Y aora por Juez entendemos el Ordinario del Lugar donde estuviere la herencia , ù de donde se hallàren la mayor parte de bienes , ò lugar donde viviere el gravado à restituir. *L. 48. tit. 9. part. 6.*

§. In primis , 2.

1 **D**E que es visto ser esencial el nombramiento de heredero , fiando à este que restituya la herencia , en esta forma: *Constituyo por mi heredero à Pedro, en quien confio , ò à quien ruego, restituya la herencia à Pablo.* Los fideicomisos pueden ser dexados lisamente , ò baxo condicion , ò desde algun dia cierto.

2 En practica es lo mismo;

*L. 13. tit. 5. part. 6.* debiendo el heredero sacar la quarta trebelianica ; *Dist. L. 13.* al tenor de lo que tengo dicho en el *titulo 22. de Leg. Falcidia, num. 6.*

§. Restituta , 3. & §. Neronis , 4.

1 **D**Es pues de restituida la herencia , no dexa de ser heredero el nombrado ; y quien recibe la herencia , à veces se reputa por heredero , y à veces por legatario. Y se estableció , que todas aquellas acciones , que se daban à favor , y contra el heredero , se entendiesen contra quien recibe la herencia , como con efecto se practicò.

2 En practica viene à ser lo mismo , y se evidencia de lo que se lleva dicho , pues resulta para todas las acciones en favor , y contra quien tiene la herencia restituida ; y cumpliendo el heredero con la faccion de inventario , recibiendo todos los efectos , solo tiene este la accion de la quarta trebelianica , y contra el solo se le puede instar accion sobre exceso de la quarta , ò si le cabe , ò no en virtud de dicho titulo de *Lege Falcid.* de forma , que todos los derechos , y acciones quedan contra , y en favor respectivamente del poseedor de la herencia.

§. *Sed quia*, 5.

I **A** Ocasión de repudiar los herederos la herencia quando se les rogaba la restitucion de toda ella, por el ningun lucro que adquirian, se determinò pudiesen retener la quarta parte al modo, que por la Ley Falcidia era permitida en los legados, militando la misma permission en cada cosa dexada por fideicomiso.

2 En terminos de la quarta trebelianica es constante, en virtud de la L. 14. *tit. 5. part. 6.* en el caso de no querer admitir el heredero la herencia, es privado de la quarta, segun lo tengo evidenciado en el *tit. 22. de Lege Falcid.* Pero en nuestra practica tenemos poco que recelar; pues aunque el heredero pudiera ser apremiado para la admision, se observa presentar pedimento, suplicando al Juez competente mande à F. nombrado heredero, acepte, ò repudie la herencia dentro de tercero dia, si acepta, se le pide la restitucion; y si no, se nombra defensor à la herencia, y contra quien se nombrare se pide la restitucion.

Verf. *Post quod Senatus*, &c.

I **E**L heredero sostenia los cargos de la he-

rencia, y el que de esta recibia parte por fideicomiso, se repuraba por legatario, de forma, que los provechos, y daños eran al tenor de lo que cada uno tenia.

2 En practica vease lo que se tiene dicho en los titulos *de Haredib. inst. & de Legatis*, pues es constante, que ante todo, se deben sacar las deudas, despues el quinto, ò bien de alma, deduciendose del quinto los legados, y todas las utilidades son del heredero, siendo el legado de quantia señalada, porque si el legado es de remanente del quinto, no hay duda, que crece, y decrece al tenor de lo mucho, ò poco que resulta en la herencia.

§. *Ergo*, 6.

I **S**í el heredero fuese gravado à la restitucion de nueve partes, y restituye la herencia, por el Senado Consulto Trebeliano; à ambos competia la accion hereditaria, que tenian; pero en caso de rogarle que restituyese mas de las nueve partes, ò toda la herencia, havia lugar al Senado Consulto Pegaciano; y el heredero que aceptò la herencia, sostenia todos los cargos de ella, reteniendose la quarta, haviendo aceptado la he-

herencia voluntariamente. Si la quarta fuere retenida, median las estipulaciones *Partis*, & *pro parte*, à saber, de parte, y por parte; y si se restituia toda la herencia, se interponian estipulaciones *empte*, & *vendita hereditatis*, à saber, de herencia comprada, y vendida.

2 En practica se observa lo que tengo dicho sobre los antecedentes §§.

Verf. *Sed si recusabat*, &c.

1 SI el heredero rehusaba la admision de herencia por recelar venirle algun daño, se ordenò por el Senatus Consulto Pegaciano la aceptacion por mandado del Pretor, y despues la restitution; de forma, que las acciones en pro, ò en contra, se daban contra quien tenia la herencia, quedando libre el que aceptò, mediante el Pretor.

2 En practica està el beneficio de inventario para no perjudicarse el que recibe la herencia, segun se tiene dicho; y à nadie puede el Juez obligar à que acepte la herencia, si que haga lo que quisiere dentro de termino limitado, (no haviendose inmiscuido) y no queriendo admitir, se nombra defensor, y este restituye

§. *Sed quia stipulationes*, 7.

1 EN inteligencia de la practica del Senado Consulto Pegaciano, se considerò seguir la del Senado Consulto Trebaliano para que à su tenor se restituyeran las herencias, ò ya teniendo el heredero la quarta, mas, ò menos, de forma, que si le quedare al heredero menos de la quarta, ò nada, puede repetir el cumplimiento de la quarta contra el legatario, y fideicomisario al tenor de lo que adquirieren. Si voluntariamente se restituyere la herencia, todas las acciones hereditarias competen al fideicomisario, ya en contra, ya en provecho, y lo prevenido principalmente por el Senado Consulto Pegaciano, à saber, que quien rehusare hacer la restitution, fuesse obligado à restituir toda la herencia al fideicomisario; todo lo qual se passà al Senado Consulto Trebeliano, para que por este se haga lo mismo, sin quedar provecho alguno al heredero, y sin ser del caso, que este haya sido, ò no rogado.

2 En practica vease lo que tengo dicho en el titulo de *Lege Falcid.*

§. *Nihil autem* , 8.

**I** **M**As no importa , que quando alguno es instituido heredero de toda la herencia , se le ruegue à este la restitucion en todo , ò en parte ; porque en este caso mandamos , que se observe lo mismo que diremos practicarse en la restitucion de toda la herencia ; esto es , igualando la doctrina de la parte , en quanto à la parte , que del todo , en quanto al todo.

2 En practica es lo mismo.

§. *Si quis* , 9.

**I** **E**N el caso de intervenir ruego para que el heredero restituya la herencia , quedandose con una cosa hereditaria , que contenga la quarta parte determinada ; v. g. una heredad , tambien se hacia la restitucion por el Senado Consulto Trebeliano , pues se quedaba el heredero con el fondo que equivalia à la quarta.

2 En practica el heredero gravado debe restituir , porque el Rey lo manda , y no se toman en boca Jurisconsultos algunos. En terminos de la quarta , ya se tiene dicho , quando , ò no tiene lugar.

Verf. *Sed illud interest* , &c.

**I** **Q**Uando el heredero restituye , reteniendo cosa cierta por dicho Senado Consulto , se transfieren las acciones insolidum , y la cosa que se retiene el heredero , queda sin cargo hereditario , de la misma forma , que si fuera adquirido por legado , si el heredero fuere rogado à la restitucion de herencia , y la restituyesse , quedandose la quarta , todas las acciones pertenecientes à la herencia competen al heredero , y fideicomisario por razon de la porcion que tuviere.

2 En practica ya se tiene dicho lo que resulta sobre la quarta , y en terminos de las acciones es lo mismo.

Verf. *Quin etiam* , &c.

**I** **S**I el heredero fuere rogado à restituir la herencia , quedandose con cierta cosa , que superasse al valor de la quarta , ò con dinero , que excediere à esta , todas las acciones se transfieren al fideicomisario insolidum , y este deberá mirar si le està à cuenta la admision ; y asi , lo que se ha dicho del que es instituido heredero de toda la herencia , transferimos al que es inf-

instituido de alguna parte.

2 En práctica, el gravado se queda con lo señalado, pagandose antes los cargos de la herencia. El fideicomisario puede admitir, ò repudiar el fideicomiso para no estar tenido en mas de lo que importare la restitucion.

§. *Praterca*, 10. & §. *Eum*, 11.

1 **E**L que havia de morir ab intestato, podia rogar al que le pertenecian sus bienes, ò por Ley de las doce Tablas, ò por derecho Pretorio, que restituyera toda su hacienda, ò parte de ella à alguno; pues los legados no valen, sino dexados por testamento, y al mismo passo puede rogar al restituido, que restituya a otro.

2 En práctica es lo mismo, *L. 13. tit. 5. part. 6.* teniendo el Lector presente lo que llevo dicho en los titulos de *Heredit. inst. de testam. ordinand.* & *de Legatis*.

§. *Et quia*, 12.

1 **D**E la buena fee de los herederos tomaron el nombre, y ser los fideicomisos, y por esto el Emperador Augusto reduxo los fideicomisos à la necesidad de derecho, y nuevamente se or-

denò, que si el testador confiare de su heredero, que restituiria alguna cosa, y no constase por Escritura, ò cinco testigos, podia el fideicomisario pedir juramento al tenor de la confianza, difiriendolo en el juramento del heredero; y en caso de no querer jurar, debia dar la herencia, ò parte, y que lo mismo se havia de decir del legatario.

2 En práctica es lo mismo, cuyo juramento es el mejor remedio para extinguir pleytos de embustes; y así el Abogado lo primero que debe pensar, es la circunstancia por la que puede flaquear el pleyto, y esta reducirla à preguntas claras, y breves, pidiendo juramento contrario al tenor de ellas; y como le cogen descuidado, y sin que informarse pueda de las astucias, que fomentan los poco temerosos de Dios, nace, decir la verdad, resultando claridad en el hecho: si el reo no quiere decir si, ò no, es habido por confesso, *L. 1. tit. 4. lib. 4. Recop.* y le mandaràn dàr, ò pagar aquello que se le pida. Adviertase, que el jure, y declare, solo se ha lugar con quien se litiga; de forma, que à un tercero no se le puede pedir jure, y declare, pues este solo podrá deponer en el termino de

prue-

prueba al tenor del interrogatorio.



# TITULUS XXIV.

*De singulis rebus per fideicommissum relictis.*

*Ad princ. Potest tamen, &c.*

**I** **Q**ualquier cosa se puede dexar por fideicomiso ; v. gr. tal heredad , tal alhaja , oro , ò plata , &c. y aun rogar al mismo heredero restituya à otro , ò al legatario , aunque por este no se puede legar.

2 En práctica es lo mismo , segun se deprehende de la L. 13. tit. 5. part. 6.

*§. Post autem , 1.*

**I** **E**L testador no solo puede dexar por fideicomiso sus cosas , sino tambien las del heredero , ò legatario , advirtiendose , que ninguno puede ser rogado de restituir à otro mas de lo que huviere por testamento ; y si dispusiere demàs , es inutil el fideicomiso.

2 En práctica vease lo que tengo insinuado en el titulo de *Legatis*.

*Verf. Cum autem, &c. & §. Libertas , 2.*

**I** **Q**uando por fideicomiso se dexa cosa agena , es menester , que el rogado redima la cosa , o que pague el precio de ella. Tambien se puede dar libertad al Esclavo por fideicomiso , rogando al heredero , ò legatario , le de libertad , sin ser del caso , que el ruego sea sobre su Esclavo , ò del heredero , ò legatario , ò extraño.

2 Aunque en práctica se ven raras veces semejantes especies , me remito à lo que tengo dicho sobre el §. antecedente.

*Verf. Itaque & alienus , &c.*

**I** **Q**uando al Esclavo ageno se diese libertad por fideicomiso , si el dueño no le quisiere vender , no por esso se pierde la libertad dexada en confianza , pues se queda suspendida , hasta que haya accion de redimirse.

2 En práctica es lo mismo , segun se manifiesta de lo dicho.

*Verf. Qui autem, &c.*

**I** **E**L Esclavo manumitido por fideicomiso , no es liberto del testador , aun-

aunque sea su siervo, si bien es liberto del que le manumitió; pero si el testador directamente le libertasé, sería su liberto (à quien los Latinos llaman Orcino) debiendo el testador ser dueño del Esclavo al tiempo del testamento, y de la muerte; y se entiende dada libertad directamente, quando el testador quiere, que por solo su testamento le compera la libertad al Esclavo, y no ruega à otro que se la dé.

2 Este Vers. no puede servir en practica, *salv. semper, &c.*

### S. Verba autem, 3.

1 Las palabras que mas usaron los Latinos en los fideicomissos, son: *Pido, ruego, quiero, encomiendo, y en tu fee confio*; y cada palabra de por si equivale como si todas fuesen juntas.

2 En practica equivalen lo mismo. *L.2. tit. 12. part. 6.*



## TITULUS XXV.

### De Codicillis.

Princ. *Ante Augusti, &c.*

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. *Què sea codicilo.*

### 4. De la disposicion entre el codicilo, y testamento.

1 Antes de Augusto no se usaron los codicilos, hasta que Lucio Lentulo los introduxo, empezando tambien por èste los fideicomissos, cuyo Lentulio murió en Africa, hizo codicilo, y le confirmó por testamento, en el qual pedia à Augusto, que hiciesse alguna manda por fideicomisso, y que se pagassen unas mandas. El Emperador Augusto cumplió la voluntad, y la hija de Lentulio pagó las mandas, que no debia, segun Ley, à cuya imitacion empezaron à usar los codicilos.

2 En practica solo nos detenemos en las Leyes Reales, que disponen de dichas materias.

3 El codicilo es una escritura breve, que los hombres hacen antes, ò despues del testamento. Se pueden hacer por escrito, ò sin èl, interviniendo cinco testigos; *L.1. tit. 12. part. 6.* y le pueden hacer los hombres mayores de 14. años, y mugeres mayores de 12. años. *L.1. tit. 12. part. 6.* (Cuidado con los prohibidos de hacer testamentos, que se infinúan en el *tit. de Testam. ordin.*) Y pueden ser dexadas en codici-

lo todas aquellas cosas , que por testamento se pueden legar.

4 Los codicilos se pueden hacer sin sellos , y con cinco testigos , y puede haver muchos codicilos validos , lo que no milita en los testamentos. *L. 3. tit. 12. part. 6.*

*Verf. Dicitur autem, &c.*

1 **E**L Emperador Auguf- to pidió parecer á muchos Sabios sobre los codicilos , y los reputaron por convenientes.

2 En práctica son convenientes , pues los permiten las Leyes Reales.

*§. Non tantum, 1.*

1 **N**O solo no se pueden hacer codicilos despues del testamento , sino que se pueden hacer conteniendo fideicomisso , y muriendo ab intestato. Papiniano dixo, que los codicilos antes del testamento no tenían valor , si por el testamento no se confirmaban.

2 El codicilo se puede hacer , así antes , como despues del testamento , segun se ha dicho en virtud de la *L. 1. tit. 12. part. 6.* Y el fideicomisso dexado en codicilo , se debe observar. *L. 2. tit. 12. part. 6.*

*Verf. Sed Divi Severus, &c.*

1 **L**Os Emperadores Severo , y Antonino decretaron , que se podian pedir los fideicomissos dexados en codicilo hechos antes del testamento , como en este no constasse de contraria voluntad.

2 En práctica es lo mismo. *L. 1. y 2. tit. 12. part. 6.*

*§. Codicillis autem, 2.*

1 **P**Or codicilo no se pueden dar , ni quitar herencias , para que no se confundan los testamentos con los codicilos ; ni por codicilo se puede exheredar , aunque bien se puede dexar herencia por fideicomisso.

2 En práctica resulta lo mismo. *L. 8. tit. 3. part. 6.* si el testador en su codicilo alegare maldad del heredero por la que debe perder la herencia , pierde ser heredero si se probare la maldad. *L. 2. tit. 12. part. 6.* Y en caso , que el testador en su testamento dixere : *Quiero que sea mi heredero el que nombrare en mi codicilo.* En este caso bien puede ser heredero el nombrado en el codicilo. *L. 8. tit. 3. part. 6.*

*Verf.*



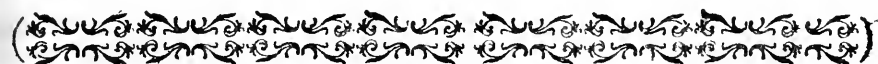
Verf. *Directo autem, &c.* &  
 §. *Codicillos, 3.*

1 **D**erechamente en los codicilos, ni se puede dar, ni quitar herencia, ni

se puede añadir condicion, ni hacer substitucion directamente. Se pueden hacer muchos codicilos, los que no requieren solemnidad.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 3. tit. 12. part. 6.*

## FIN DEL LIBRO II.



## LIBER III. TITULUS I.

## DE HÆREDITATIBUS

## QUÆ AB INTESTATO DEFERUNTUR.

Ad princ. *Intestatus, &c.*



1 Uere sin testamento quien no le hace del todo, ò no fue conforme à Derecho, ò quando el testamento hecho se rompiò, ò fue de ningun valor, ò si no havia institucion de heredero.

2 En practica corresponde à la *L. 1. tit. 13. part. 6.* advirtiendose, que no haviendo institucion de heredero, solo se rompe el testamento en la

parte no ajustado à Ley. Vea-se el titulo de *Testamentis ordin. ad princ. num. 2.*

§. *Intestatorum, 1. &c.* & §. 2. *Sui autem, &c.*

1 **L**as herencias de los que mueren sin testamento, pertenecen à los propios herederos; v. gr. los que estuvieren en poder del Padre al tiempo de la muerte, como hijos, nietos, &c. sin ser del caso, que los hijos sean naturales, ò adoptivos.

2 En práctica es lo mismo, aunque no es del caso estar, ó no en poder del testador. *L. 3. tit. 13. part. 6.* y para mayor inteligencia vease el título de *Hered. inst. ad princ. num. 4.* de forma, que á la sucesión intestada se admite el pariente mas propinquo, no haviendo parientes en líneas de ascendientes, descendientes, ó colaterales.

Verf. *Quibus connumerari, &c.*

1 ENTRE los propios herederos, se deben contar aquellos, que no siendo nacidos de justos casamientos, eran dados á las Cortes, ó Governaciones de las Ciudades, los que, segun Ordenanzas, alcanzaban derecho de propios herederos.

2 En práctica veanse dichos títulos de *Testament. ordin. de Hared. inst.* y el §. *Aliquando del título de Nuptiis.*

Verf. *Nec non eos, &c.*

1 Tambien son propios herederos los legitimados por el siguiente Matrimonio.

2 En práctica repito lo mismo que tengo dicho sobre el §. antecedente.

Verf. *Item demum, &c.*

1 Tambien son propios herederos los nietos, y viznietos; y para ser el nieto heredero propio del Abuelo, havia de morir el hijo, ó por otro motivo no havia de estar en poder de su padre.

2 En práctica vease el título de *Hered. inst. ad princ. n. 4.*

§. *Sui autem, &c.*

1 Los locos pueden ser herederos, por la misma razon que los demás, sin saberlo; y así un menor sin tutor, y un furioso sin curador, pueden adquirir ser propios herederos.

2 En práctica vease el título de *Hered. inst.*

§. *Interdum, 4. &c.* & §. *Per contrarium, 5.*

1 Aunque al tiempo de la muerte del Padre el hijo no estuviere en poder de éste, le hereda; v. gr. *quando viene de enemigos*, por favorecerle el Derecho de Postliminio; y al contrario, aunque el hijo estuviere en poder del Padre al tiempo de la muerte de éste, si despues fuese el hijo sentenciado, por traydor de la Patria, pierde la herencia.

2 En práctica no se necesi-

ta de que el hijo esté en poder del padre para ser heredero, (vease el título de *Hered. institution.*) y venga quando quiera, siempre se le debe dar la parte que le toque, pues en el título de las Usucapiones se tiene dicho, que un heredero contra otro no prescribe. Si por sentencia pierde los bienes, v. gr. por haver sido traydor, no hay duda que el fisco se incorpora de los bienes.

§. *Cum filius*, 6.

1 **S**I un Padre dexare un hijo, y dos nietos, hijos de otro hijo muerto, todos son llamados à la sucesion; pues el mas cercano en grado no debe echar fuera al mas remoto; bien entendido, que dichos nietos solo tienen la mitad de la herencia en representacion de su padre.

2 En practica es lo mismo, pues los dos nietos representan à sus padres *in stirpes*, *non in capita*. L. 5. tit. 8. lib. 5. Recop.

§. *Cum autem*, 7. &c. & §. *Et licet*, 8.

1 **S**I el Padre exheredare al hijo, instituyendo à extraño, si éste no quisiere, ò no pudiere ser heredero, y el exheredado, habiendo muerto, dexare hijo, éste será propio heredero del

Abuelo; pues al tiempo que es cierto que murió intestado el testador, solo se halla heredero el nieto, aunque éste fuessè nacido despues de la muerte del Abuelo, con tal de ser engendrado en vida de éste, pues adonde no, ya no se considera el Derecho mas cercano.

2 En practica veanse los títulos de *Hered. inst.* & de *Exheredatione liberorum*, y se hallará quando, ò no tienen lugar estos §§.

§. *Emancipati*, 9.

1 **L**Os hijos emancipados por Derecho Civil, no tienen derecho alguno, por Ley de las doce Tablas; pero por Derecho Pretorio se estableció, que si muerto el Padre dexasse un hijo emancipado, y otro en su poder, ambos le succedian.

2 En practica ambos le succeden, segun se tiene fundado en el título de *Hered. inst.*

§. *At hi qui Emancipati*, 10.

1 **L**Os que fuessen emancipados por sus Padres, y se diessen à otro para que le Prohijasse, no tienen derecho como hijos en los bienes del Padre natural, en el caso de morir éste quando el

hijo estuviere en la familia de quien le prohiò.

2 En práctica se han acabado estos pleytos; pero con todo, veanse los títulos de *Adoptionibus*, & de *Heredibus inst.* y se sacarán los derechos, que semejantes hijos tienen en los bienes de sus Padres.

Verf. *Post mortem*, &c.

I **D**Éspues de la muerte del Padre natural, los emancipados por el padre adoptivo, se consideran por estraños, en quanto toca al padre adoptivo. En lo que mira à los derechos del padre natural, no alcanzaban la qualidad de hijos, por ser iniquo, que estuviessè en el arbitrio del padre adoptivo la pertenencia de los bienes del Padre natural, *utrum si à los hermanos de este, ò à sus agnados.*

2 En práctica veanse los títulos de *Adoptionibus*, & de *heredibus instituendis*.

§. *Minus ergo*, 11.

I **M**ENOS derecho tienen los hijos adoptivos, que los naturales, pues estos emancipados retienen el grado de hijos ( aunque le pierdan por Derecho Civil; ) y aquellos, no solo por el Civil Derecho le pierden, sino que

no son admitidos por el Pretor. Los derechos naturales no los puede extinguir la razon civil, ni porque dexan de ser herederos, dexan de ser hermanos. Los adoptivos emancipados comienzan à estàr en lugar de estraños, porque el nombre de hijos, que alcanzaron por la razon civil de la adopcion, lo perdieron por otra, es à saber, por la emancipacion.

2 En práctica es lo mismo, que se ha insinuado sobre el §. antecedente.

§. *Eadem*, 12.

I **E**Sto mismo es observado à favor de los preteridos en testamento, pues el Pretor los llamaba à la posesion de los bienes del Padre, contra las tablas del testamento; si fuessèn adoptivos, y despues emancipados, no son admitidos en la herencia del padre adoptivo, porque dexan de estàr en el numero de hijos.

2 En práctica veanse los títulos de *Heredibus instituendis*, & de *Exheredatione liberorum*.

§. *Admonendi tamen*, 13.

I **C**Onviene que nos acordemos, que los hijos en poder del Padre adoptivo, ò que fueron emancipados despues

pues de la muerte del Padre natural, muriendo éste sin testamento, son llamados à la sucesion, como parientes del difunto, (que es la una parte del Edicto) aunque no tengan lugar en la otra parte del Edicto, en que se admiten los hijos para la posesion de los bienes. Entendiéndose el presente §. en el caso de no haver hijos propios herederos; pues el Pretor antes llama à los hijos propios, herederos, como à los emancipados, despues à los herederos legitimos, y ultimamente à los parientes cercanos.

2 En practica vease el tit. de *Hæred. inst.*

§. *Sed ea omnia*, 14.

1 **A**unque todo lo dicho agradò à la antigüedad, en algun modo se enmendò por una constitucion de Justiniano, en lo que mira à las personas que son dadas à otras en adopcion por sus padres naturales, por hallarse casos en que se admitian à la sucesion de los Padres naturales, motivandolo la adopcion; y siendo ésta con facilidad deshecha por emancipacion, ni eran llamados à la sucesion de un Padre, ni de otro.

2 En practica se ven raros

pleitos en esta razon; pero con todo, veanse los titulos de *Adoptionibus*, & de *Hæred. inst.*

Verf. *Hoc solito*, &c.

1 **Y** En efeto se corrigiò lo dicho, ordenandose, que quando el Padre natural diessè à su hijo en adopcion à un tercero, el tal hijo guardaba los derechos para con el Padre natural, de la misma forma; que si estuviessè en su poder; y en tal caso podria el hijo lograr la sucesion ab intestato del Padre adoptivo.

2 En practica veanse los titulos insinuados sobre los §§. antecedentes.

Verf. *Testamento autem*, &c.

1 **Q**uando el Padre adoptivo hace testamento, no puede el hijo adoptivo alcanzar algo de la herencia, ni por Derecho Civil, ni Pretorio, porque el Padre adoptivo no tiene obligacion de instituir, ò exheredar al hijo adoptivo; y aunque para la adopcion sea escogido entre tres varones, por el Senado Consulto Sabiniano, no logra la quarta parte de la herencia del Padre adoptivo, exceptuandose, quando el

adoptado lo es de su Abuelo, ò Visabuelo.

2 En práctica veanse los títulos de *Adoptionibus*, & de *Hered. inst.*

Verf. *Utroque enim*, &c.

1 **C**oncurriendo en una persona el Derecho Natural, y legitimo, guardamos los antiguos Derechos en la tal adopcion, de la misma manera, que si el Padre de familias se diessè en adopcion.

2 En práctica vease el título de *Adoption*.

§. *Item vetustas*, 15.

1 **L**A antigüedad llamó primero à los descendientes de varon, y despues à los de hembra, lo que militaba, así en la sucesion del Abuelo, ò Visabuelo de parte de Padre, como de madre.

2 En práctica de la misma forma es llamado el hijo, que la hija, exceptuandose las mejoras de tercio, y quinto, en virtud del título de *Hered. inst.* como tambien las causas de mayorazgos, pues en éstas la sucesion es al tenor de las cláusulas.

Verf. *Divi autem Principes*, &c.

1 **L**Os Principes juzgaron no conveniente

la deliberacion, que antecede, y llamaron à los descendientes, así de varon, como de hembra.

2 En práctica repito lo dicho sobre el §. antecedente.

Verf. *Sed ut amplius*, &c.

1 **C**uyos Principes concedieron mas ventaja à los varones, que à las hembras, logrando éstas la tercera parte menos de la herencia, que sus Padres havian de percibir del Abuelo de parte de Padre, ò madre, quando la persona de cuya herencia es la contienda, fuessè hembra; y en caso que entrassèn en la herencia tales descendientes, no eran llamados los parientes mas cercanos al varon.

2 En práctica vease el título de *Hered. inst.* y se hallará la parte que cada uno debe tener.

Verf. *Et quem admonendum*, &c.

1 **D**E la misma manera, que la Ley de las 12. Tablas, ciendo muerro el hijo llama à los nietos, nietas, &c. para la herencia del Abuelo, de la ordenanza de dichos Principes los llama en lugar de su madre, ò Abuela, con disminucion de la tercera parte.

En

2 En práctica vease el referido título *de Hæredibus inst.*

§. *Sed nos*, 16.

1 **P**ARA quitar dudas se estableció, que quando muchos descendientes concurren à las sucesiones ab intestato, no vengan *in capita* à serlo los nietos de hijo muerto, en concurrencia de sus tios, sino *in stirpes*.

2 En práctica es lo mismo. *L. 5. tit. 8. lib. 5. Recop.*



## TITULUS II.

*De Legitima agnatorum successione.*

*Ad princ. Si nemo*, &c.

1 **N**O habiendo herederos propios, succede ab intestato el pariente mas cercano por linea de varon.

2 En práctica succede el pariente mas cercano, tanto por linea de varon, como por hembra. *L. 3. tit. 13. part. 6.* Vease el título *de Hæred. inst.*

§. *Sunt autem agnati*, 1.

1 **L**OS agnados son aquellos que descienden de varon. Dos hermanos hijos

de un Padre, son agnados, y tambien se llaman consanguíneos, aunque sean de distintas madres. El tio de parte de Padre, es agnado del hijo de su hermano. Tambien son agnados los hijos de dos hermanos, &c. Los que nacen despues de las muertes de sus Padres, tambien logran derechos de consanguinidad; advirtiendo, que no todos los agnados se admiten à la sucesion, sino aquellos mas propinquos.

2 En práctica es lo mismo, pues en orden à la agnacion, se ha fundado en el título *de Nuptiis*, y en lo demás se conforma con la *L. 3. tit. 13. part. 6.* faltando descendiente del muerto ab intestato. *Dict. L. 3. tit. 13. part. 6.*

§. *Per adoptionem*, 2.

1 **P**OR la adopcion, tambien subsiste el derecho de agnacion; v. gr. entre los hijos naturales, y aquellos, que el Padre natural adoptare. Si alguno de los parientes de Pedro, por parte de varon adoptare à alguno, este será contado en el numero de los agnados del adoptante.

2 En práctica vease el título *de Adoption.*

§. *Ceterum*, 3.

I **P**OR derecho de agnacion succeden unos à otros, aunque sean remotos, lo que no milita en las hembras, à excepcion de ser hermanas, sin passar à otro grado; y los varones eran admitidos à las herencias de sus consanguíneos, aunque fuesen remotos. Todo lo qual no fue introducido por Ley de las doce Tablas; pero mirado con mayor benignidad, se ordenò llamarse à los parientes de parte de varon, aora sean varones, ò hembras, en qualquiera grado.

2 En práctica no hay diferencia en la sucesion de varones, y hembras, segun resulta del titulo de *Hered. inst.* y en terminos de la agnacion, dura oy en dia en los Mayorazgos. Vease el titulo 6. de este Libro.

Verf. *Media autem*, &c.

I **L**A mediana Jurisprudencia, mas moderna que la Ley de las doce Tablas, y mas antigua que las disposiciones de los Emperadores, introduxo la deliberacion del §. y los Pretores, corrigiendo la aspereza del Derecho Civil, pusieron otra orden en sus

edictos, prometiendole las posesiones de los bienes à los consanguíneos (llamada en Idioma Latino: *Unde cognati*) viniendo en la tal posesion los parientes mas cercanos; pero las presentes disposiciones aplaudieron à los Pretores el buen proposito, aunque no daban remedio al presente negocio.

2 En práctica los parientes mas propinquos son llamados à la posesion de los bienes. (segun se ha dicho) en esta forma. El pariente mas cercano del difunto presenta pedimento ante la Justicia Ordinaria del Lugar donde estuvieren los bienes, diciendo: Que Pedro murió tal dia sin haver hecho testamento, ni en otra forma haver dispuesto, que es el pariente mas propinquo por tal razon; y siendo llamado por Derecho à la sucesion intestada, suplica se reciba sumaria informacion, à efecto de verificar dichos extremos *de muerte intestada*, y *parentesco mas propinquo*; y constando en la parte que baste, se le declare por successor ab intestato de dicho F. y se le ponga en la verdadera, real, y actual posesion de dicha herencia, inventariandose ante todo, pues solamente se quiere admitir la herencia à beneficio de inventario, el Juez manda recibir la sumaria,



ria, y constando de lo dicho, le declara successor ab intestato, y en todo al tenor de la suplicata, añadiendo: *Sin perjuicio de otro que mejor derecho tenga.*

Verf. *Quare etenim*, &c.

I **C**oncurriendo en igual grado varon, y hembra, solo al varon se permitia heredar à los parientes por linea de varon, de las agnadas mugeres, à ninguna se permitia la sucesion, sino à la hermana; pero esto se limitò, permitiendose tambien la herencia à las hembras, segun la prerogativa del grado.

2 En práctica digo lo mismo, que tengo insinuado sobre el §. *Ceterum* de este titulo.

§. *Hoc etiam*, 4.

I **S**E pensò en añadir un grado en el Derecho de la cognacion para la sucesion legitima de los parientes de parte de varon; de forma, que son admitidos à la herencia, no solo los hijos, è hijas de hermanos, sino de hermana carnal, ù de hermana, que nació de un mismo vientre, sin permitirse à otra persona mas apartada que venga à heredar con los parientes cercanos de parte de varon à la herencia del tio de parte de

madre. Muerto el tio heredan los hijos de hermano, y hermana.

2 En práctica se tiene dicho lo que resulta en el titulo de *Hered. inst.*

§. *Si plures*, 5.

I **S**i intervienen muchos grados de parientes por linea de varon, la Ley de las doce Tablas llama al mas cercano; v. gr. si huviere hermano del difunto, un hijo de otro hermano, y un tio de parte de Padre, se admitia al hermano en la sucesion intestada del otro hermano; y si muchos estuviesen en un mismo grado, se admiten por iguales partes.

2 En práctica el sobrino, hijo de hermano del difunto, succede igualmente con su tio, hermano de su Padre, en representacion de este; y si muchos sobrinos intervienen, solo heredan *in stirpes*, non *in capita*, lo que se tiene bastante dicho en virtud de la L. 4. tit. 8. lib. 5. *Recop.*

§. *Proximus autem*, 6.

I **E**L pariente mas cercano, se entiende, el que lo fuere al tiempo de la muerte de alguno que no huviera hecho testamento; y si lo hizo, se considera entonces

el tiempo en que fue cierto, que no existió heredero alguno de la disposición testamentaria.

2 En práctica es lo mismo, según resulta de los títulos de *Hered. inst. & de Testam. ordin.* (Cuidado con la representación.)

§. *Placebat*, 7.

I SI Pedro era instituido heredero, y menospreciare la herencia, o muere antes de admitirla, no se admitían los parientes siguientes mas cercanos, lo qual corrigieron los Pretores, llamando a los cognados mas cercanos, con exclusion de los agnados.

2 En práctica, si el instituto heredero fuere hijo, o nieto, &c. del testador, aunque muera sin admitir la herencia, o la repudie, sucede el hijo, según resulta del título de *Hered. inst.* que viene a ser lo mismo, que la corrección de los Pretores.

*Verf. Sed nos nihil, &c.*

I Y Para mayor perfección se ordenó, que la herencia no fuere negada a los parientes de parte de varón, ya que tambien se concedía a los cognados, pues es-

tos no debían ser de mejor condición.

2 En práctica repito lo dicho sobre el presente §.

§. *Ad legitimam successionem*, 8.

I EL Padre que emancipa, es llamado a la sucesión legítima del hijo emancipado.

2 En práctica es lo mismo en virtud de la *L. 8. tit. I. lib. 5. Recop.*



### TITULUS III.

*De Senatus-Consulto Tertuliano.*

*Ad princ. Lex Duodecim, &c.*

I LA Ley de las doce Tablas favoreció mucho a la agnación, pues en ningún modo permitía, que la hija heredase a la madre, o ésta a aquella; pero los Pretores admitían después a las hembras, en virtud de la posesión dicha *Unde cognati*.

2 En práctica, la agnación es muy atendida en los Mayorazgos, (vease el título 6. de este Libro) y el precepto de los Pretores se mira con igualdad; pues tanto se admiten

ten los varones , como las hembras , segun resulta de los titulos de *Hæred.* & de *Testam. ordinand.*

§. *Sed hæ juris* , 1. & §. *Postea autem* , 2.

I EL Emperador Claudio fue el primero, que temperò la disposicion de la Ley de las doce Tablas, pues concediò la herencia de los hijos muertos à la madre. Despues el Senado Consulto Tertuliano ( en tiempo del Emperador Adriano ) determinò, que si havia abuela , madre, è hijo , y este muriesse , que heredasse la madre , y no la abuela , aunque los hijos fueran varones de hembras , y aunque las madres estuvieran en poder de sus Padres , con tal, que el Padre consintiera en que la madre admitiera la herencia de su hijo , y nieto , respective.

2 En practica no hay Senado Consulto , ni Ley de las doce Tablas , que valgan , pues tanto ex testamento , como ab intestato , succeden los ascendientes , guardando la orden de los grados , segun se ha fundado en el titulo de *Hereditibus instit.* en virtud de la L.8. tit. 1. lib. 5. *Recop.*

§. *Praferuntur* , 3.

I Los descendientes en primero , y segundo grado del difunto , prefieren à su misma madre , abuela , &c, y en defecto de lineas de descendientes , el Padre del difunto excluye à la madre ; pero no el abuelo , y prohabuelo. El hermano consanguineo , tanto del hijo , como de la hija , preferia à la madre. La hermana consanguinea era admitida juntamente con su madre , mas si huviere hermano , y hermana consanguinea , y madre que huviesse muchos hijos , el hermano preferia à la madre , y la herencia se repartia entre los hermanos , y hermanas , por iguales partes.

2 En practica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Sed nos* , 4.

I Por una constitucion inserta en el Codigo , se dispuso , que la madre heredasse à sus hijos por justissimos motivos ; y antiguamente era establecido , que si la muger libre paria tres veces , y la horra , ò libertada quatro veces , podia ser heredera de sus hijos , ò hijas : y considerandose por iniquo , se estableciò , que aunque solo paric-

riera un solo hijo , y se le muriese , pudiese sucederle.

2 En practica solo prevalece la ultima resolucio. *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.*

§. *Sed cum antea* , 5.

I **A**unque las Constituciones ayudaban à la madre para succeder à su hijo , no era en el todo , pues se reservaban ciertos casos , y otras veces se le quitaba la tercera parte ; pero despues se estableció , que la madre prefiriese à qualesquiera parientes en toda la herencia , sin quitarle cosa , à excepcion de intervenir hermanos de la hija , pues en este caso la madre tenia la mitad , y los hermanos la otra mitad.


2 En practica , muriendo el hijo sin descendientes , suceden los ascendientes , segun se tiene bastante dicho en virtud de la *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.* solo , que por testamento pueden los hijos disponer del remanente del tercio , como quieran , segun se tiene dicho en el titulo de *Hered. inst.*

Verf. *Si vero* , &c.

I **S**I alguno muriese sin testamento , dexando madre , y dos hermanos,

la herencia se divide por cabezas , y no por estirpes.

2 En practica , los hermanos nada logran , si solamente la madre es legitima heredera. *L. 8. tit. 1. lib. 5. Recop.*

§. *Sed quemadmodum* , 6.   
§. *Licet autem* , 7.

I **Y**A que las madres quedaban favorecidas , era menester , que estas cuidasen de los hijos , ( en caso de no tener Tutor , ò de haver muerto el nombrado ) y si no cuidaban , no eran admitidas à las herencias de los hijos que morian dentro de la edad de 14. años. El Senado Consulto Tertuliano permite , que la madre succeda al hijo , aunque no sepa de quien lo consintió.

2 En practica no es menester tenga la madre tal cuidado , pues indistintamente es llamada à la sucesion del hijo , que muere sin hijos ; quanto , y mas , que nuestras Leyes tienen fuertes providencias à favor de los menores , pues siempre hay quien cuide de ellos , y donde no , entra la Justicia de Oficio à practicar las correspondientes diligencias.



## TITULUS IV.

De Senatus-Consulto Orphitiano.

Ad princ. *Per contrarium*, &c.

**I** EL Senado Consulto Orficiano lo que ( en tiempo del Emperador Marco , siendo Consul Orficio , y Rufo , aconteció ) mandò , es à saber, que los hijos succediesen à las madres , muriendo éstas sin hacer testamento , aunque los hijos esten en ageno poder , con preferencia à otro qualquiera pariente.

2 En practica ya se ha dicho lo que resulta en el titulo de *Hered. inst.*

§. *Sed cum ex loco*, 1.

**I** Os nietos , y nietas no eran llamados à las succesiones de las Abuelas ; pero por las constituciones de los Emperadores , se diò el mismo derecho à los nietos , y nietas , que à los hijos.

2 En practica los mismos derechos tienen unos , que otros , bien entendido , que en los hijos milita el derecho de representacion. Vease el titulo de *Hered. inst.*

§. *Sciendum*, 2. & §. *Novissime*, 3.

**I** Las normas de heredar que permiten dichos Consultos , no se disminuyen por la mutacion de estado , pereciendo solo las cosas permitidas por Ley de las doce Tablas , y no las herencias legitimas , inventadas por nuevo Derecho. Y por el Senado Consulto Orficiano se admittia à la succesion de la madre el hijo , que aquella huviera de padre incierto.

2 En practica veanse los titulos de *Heredibus inst.* & de *Cap. dimin.*

§. *Si ex pluribus*, 4.

**I** Haviendo muchos herederos legitimos , y alguno dexare su parte por algun motivo , esta parte acrece à los otros herederos , y aunque mueran antes , el aumento pertenece à los herederos.

2 En practica es lo mismo , segun se tiene dicho.



§)(~~~~~)(§

## TITULUS V.

*De Successione cognatorum.**Ad princ. Post suos heredes, &c.  
& §. Qua parte, 1.*

I **D**espues de los propios, y legítimos herederos, y los agnados, que se numeran entre aquellos, llama el Pretor à los proximos cognados por linea de muger, por razon del parentesco natural, pues los descendientes por linea de varon, mudando de estado, la Ley de las doce Tablas no los consideraba por legítimos herederos; pero el Pretor los llama en tercera orden, sacando al hermano, hermana, è hijos de éstos, à los quales la Ley Anastasiana llama à la legitima herencia del hermano, ò hermana, juntamente con los hermanos no emancipados, y no se llaman por iguales partes, sino con disminucion.

2 En práctica veanse los titulos de *Heredibus inst. & de cap. diminut.*

☞ ✠ ☞

§. *Eos etiam, 2. & §. Liberi quoque, 3.*

I **E**L Pretor llama para heredar à los que vienen de parte de hembra, y por linea transversal en nombre de tercer grado de proximidad. Tambien son llamados à las herencias de los Padres naturales los hijos que están en la familia de quien los prohiò en el mismo grado.

2 En práctica veanse los titulos de *Heredibus inst. & de Adoptionibus.*

§. *Vulgo quesitos, 4.*

I **A** Los que no tienen Padre cierto, no se les consideran parientes de parte de Padre; y así en semejantes hijos solo puede militar la proximidad en quanto à la madre, que es cierta.

2 En práctica, ni se puede decir mas, ni menos. I

§. *Hoc loco, 5.*

I **P**Or Derecho de agnacion es qualquiera admitido, aunque esté en decimo grado, ò por Ley de las doce Tablas, ò por Edicto del Pretor; y éste promete la posesion de los bienes, à causa de la proximidad à solos los que están dentro del sexto grado, y à los que están en

en el septimo , si fueren hijos del primo , ò prima de parte de madre.

2 En práctica vease el §. *Sui autem*, tit. 1. de este Libro.



## TITULUS VI.

## De Gradibus cognationum.

1 **M**E parece à proposito insinuar en este titulo la materia de Mayorazgos, pues tratandose de los grados de parentesco , es precisa la especificacion de lineas , estas recaen en las materias de *Nuptiis* ; de *Testamentis* , & de *Majoratibus* ; y haviendose tratado de las dos primeras materias en sus correspondientes titulos , resta la de Mayorazgos.

1. Del modo de estudiar la materia de Mayorazgos.
2. Del origen de los Mayorazgos.
3. Modo de hacer Mayorazgos.
4. Modo de probar ser los bienes de Mayorazgos.
5. Como se deben observar las clausulas de los Mayorazgos.
6. Que los Mayorazgos son individuos.
7. Que en una misma linea el mayor prefiera al menor.

8. Quando hay varon , y hembra hermanos , succede el varon , aunque sea menor.

9. Que la muger de mejor grado prefriere al varon mas remoto.

10. Muerto el primogenito dexando hijos , estos prefieren à sus tios , en representacion de sus padres.

11. Del modo que se ha de tener en passar de linea en linea.

12. Que en la succession entra el mas propinquo , y de donde se cuenta esta proximidad.

13. Que la succession de los Mayorazgos es por derecho de sangre , y no hereditario.

14. Si el possessor del Mayorazgo puede vender , ò empeñar , ò permutar cosa recayente en el.

15. De los Tribunales competentes para estas causas.

16. Si se pueden prescribir los Mayorazgos.

1 El comun modo que se tiene para enterarse bien el Principiante de esta materia de Mayorazgos , consiste en estudiar à Torre de Majoratibus , ( quien concuerda los Mayorazgos de Italia con los de España ) y en su seguida son mas inteligibles. Molin. de Hispan. Primog. Mieres de Majoratibus. Roxas de Incompat. Agui-

Aguila ad Roxas , y Paz de *Tenuta*. Otros estiman mucho al Cardenal de Luca , y otros van muy sedientos en busca de Papeles en Derecho de aquellos Abogados de mas fama. Yo en mis principios todo lo probè , y completè el gusto con haver hecho particular estudio de las Leyes Reales de Castilla , que previenen las decisiones que debemos seguir; *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.* y el buen regimen de alma , y cuerpo. *L. 6. tit. 1. part. 1.*

2 Los Mayorazgos traen el origen del Derecho Divino. En el *Gen. cap. 25.* se menciona , como Esau vendiò el Derecho de Primogenitura à Jacob. Y en el *cap. 27.* resulta , como Isaac bendixò à Jacob , concediendole el Derecho de Primogenitura. El hijo primogenito es llamado : *Cosa Santa de Dios* ; *L. 2. tit. 15. part. 2.* y amàs de los Derechos *Divino* , y *Real* , tambien se derivan de los Derechos Natural , y Canonico , lo que se encuentra fundado en *Molina de Hisp. Primog. lib. 1. cap. 2. num. 1.* y siguientes.

3 De tres maneras se pueden hacer Mayorazgos ; à saber , *por contrato* , ò *testamento* , ò *facultad Real*. *L. 4. tit. 7. lib. 5. Recop.* El Mayorazgo una vez hecho por contrato , se

puede revocar , no estando entregada la cosa , y no siendo el contrato honeroso. *Dist. L. 4. tit. 7. lib. 5. Recop.* Por testamento se pueden vincular tercio , y remanente del quinto , testando entre hijos , nietos , &c. Si se testa entre ascendientes , puede vincularse el remanente del tercio ; y si entre colaterales , pueden vincularse todos los bienes , à excepcion del funeral , segun se tiene dicho en el titulo de *Hered. inst. ad princ. num. 4.* cuyo Mayorazgo una vez hecho , sepuede revocar por otro testamento , segun se tiene dicho en el titulo de *Testam. ordin.* Si interviene facultad Real , se pueden vincular todos los bienes en qualesquiera casos ; porque el Rey puede hacer Ley nueva , derogar , ò enmendar la hecha ; *L. 3. tit. 1. lib. 5. Recop.* y este Mayorazgo una vez hecho , no se puede revocar , salvo si su Magestad huviere reservado la facultad al Fundador. *L. 4. tit. 7. lib. 5. Recop.* Y las licencias Reales para hacer Mayorazgos , valen , aunque el Rey muera , y el Mayorazgo no estè fundado. *L. 2. tit. 7. lib. 5. Recop.*

4 De tres maneras se prueba ser los bienes de Mayorazgo. Primera , por la escritura de fundacion. Segunda , por-



por testigos , que depongan al tenor de ella. Y tercera , por costumbre inmemorial de que siempre se han tenido , y reputado por de Mayorazgo tales bienes , y que los testigos depongan de haverlo visto por espacio de 40. años , succediendo en los bienes solo el hijo mayor , excluyendo el varon à la hembra , &c. y que así lo han oido decir à sus Padres, Abuelos, &c. *L. 1. tit. 7. lib. 5. Recop.*

5 En qualquiera manera que las clausulas se hallen puestas en los Mayorazgos , se deben observar ; *L. 5. y 14. tit. 7. lib. 5. Recop.* y en los vinculos de tercio , y remanente del quinto , hechos por testamentos, entre hijos , debe guardarse esta orden. En primer lugar la linea de descendientes legitima ; despues se pueden elegir los descendientes naturales ; despues entra la linea de ascendientes , en seguida la de colaterales , y despues los estranos. *L. 11. tit. 6. lib. 5. Recop.* Y con otros llamamientos , que perjudiquen dichas lineas , no son validos los vinculos. *Diēt. L. 11. tit. 6. lib. 5. Recop.*

6 Con el supuesto , que las clausulas se deben observar al tenor de como están puestas, segun se ha dicho , se ha de tener presente , que el Mayo-

razgo del Reyno , es el espejo donde deben mirarse los Mayorazgos de España ; y por esto todos los Mayorazguistas equiparan al Mayorazgo del Reyno , los demás de España. Así lo executa *Molina de Hissp. Primog. lib. 1. cap. 3. num. 6. usque ad 17.* de forma , que del Mayorazgo del Reyno se evidencia ser individuo , y solo uno poderle poseer. *L. 2. tit. 15. part. 2.*

7 La segunda regla es , que quando dos , ò mas se encuentran en una linea , es preferido el mayor. *Diēt. L. 2. tit. 15. part. 2.*

8 La tercera regla consiste en que si hay dos hermanos varon , y hembra , aunque el varon sea menor , prefiera à la hembra. *L. 2. tit. 15. part. 2.*

9 La quarta regla , que la hembra de mejor grado , prefiera al mas remoto. *L. 2. tit. 15. part. 2.* y lo mismo se previene por la *L. 13. tit. 7. lib. 5. Recop.* de forma , que las hembras deben ser admitidas , sin bastar argumentos , congeturas , y presunciones , por precisas , claras , y evidentes, que sean en contrario , por ser precisa la exclusion de las hembras con palabras terminantes, y literales. *Diēt. L. 13. tit. 7. lib. 5. Recop.* Tengo entendi-

do , que algunos acogidos à las palabras de dicha Ley , ibi: *Que de aqui adelante se fundaren* , quieren exceptuar los Mayorazgos fundados antes de la *L. 13. tit. 7. lib. 5. Recop.* y en su consecuencia excluir à la hembra ; y bien vista dicha Ley , se hallará , como tira à extinguir pleytos passados , que por fuerza havian de ser Mayorazgos fundados antes de la Ley 13. referida ; pero quien tenga presente las *Leyes 3. y 7. tit. 1. lib. 2. Recop.* saldrá de qualquiera duda , pues el Rey mira siempre en atajar dictámenes que fomenten pleytos. *L. 14. tit. 7. lib. 5. Recop.*

10 La quinta regla es , que muerto el primogenito en vida del poseedor , dexando hijos , que estos prefieran al segundogenito ; à saber , à sus tios ; *L. 2. tit. 15. part. 2.* y no por otro motivo , sino por la representacion ; de forma , que dichos hijos excluyan à las demás lineas , aunque aquel à quien se representa sea muerto antes de fundarse el Mayorazgo ; *L. 14. tit. 7. lib. 5. Recop.* cuya representacion no se puede deshacer por conjeturas , argumentos , &c. que manifesten contraria decision , pues para deshacerla , debe estar la representacion excluida en la fundacion con palabras termi-

nantes. *Dict. L. 14. tit. 7. lib. 5. Recop.* Y si sobre esta Ley naciere la duda que tengo insinuada sobre la Ley 13. en el numero antecedente , respondiendo lo mismo que alli tengo dicho.

11 La sexta regla es , que la sucesion del Mayorazgo del Reyno , es por Derecho de Sangre , y no por Derecho Hereditario. *Dict. L. 2. tit. 15. part. 2.*

12 La septima regla es , que en los Mayorazgos del Reyno siempre succede la linea recta , sin hacer transito à otra , mientras dure. *L. 2. tit. 15. part. 2.*

13 La octava regla consiste en que en la sucesion del Reyno , entra el mas propinquo ; *L. 2. tit. 15. part. 2.* y esta proximidad se cuenta del ultimo poseedor. *L. 9. tit. 2. part. 2.* & ibi Gregor. Lop.

14 Para tomar à censo sobre cosas de Mayorazgo , permutar , ò vender , es menester facultad Real , informando la parte al Consejo con todos los papeles , y circunstancias ; y en virtud de informe de la Audiencia del Territorio , determina el Consejo.

15 Aunque regularmente la posesion , y propiedad , pueden ventilarse en un mismo juicio ; *L. 4. tit. 2. lib. 4. Recop.*

no sucede así en causas de Mayorazgo, pues ante todo entra la posesión, y tenuta. *L. 10. tit. 7. lib. 5. Recop.* Entretanto dura este juicio, se secuestran los bienes, *Auto 136. part. 2.* se presentan todas las Escrituras convenientes, se alega, y concluye dentro de 50. dias precisos. *L. 9. tit. 7. lib. 5. Recop.* Dada la Sentencia, se executa; y si se suplica, solo se conceden 40. dias mas. *Diét. L. 9. tit. 7. lib. 5. Recop.* Cuyos juicios de tenuta, y posición deben ser en el Consejo, y en lo que mira à las propiedades, tienen conocimiento las Chancillerías, ò Audiencias de los Territorios donde estuvieren los Mayorazgos. *L. 10. tit. 7. lib. 5. Recop.*

16 Quien fuere successor del Mayorazgo, ò aquel que tuviere el Derecho, adquiere sin acto alguno la posesión civil, y natural; *L. 8. tit. 7. lib. 5. Recop.* y siendo constante, que la posesión interrumpe la prescripción, *L. 1. & 2. tit. 15. lib. 9. Recop.* es visto, que las cosas de Mayorazgo no se pueden prescribir. Con cuyos supuestos entraremos à la explicación del título.

Ad princ. *Hoc loco, &c.*

§. *Primo gradu*, 1. §. *Secundo*, 2.

§. *Tertio*, 3. §. *Quarto gradu*, 4. §. *Quinto gradu*, 5. §. *Sexto gradu*, 6. §. *Hactenus*, 7. §. *Agnationis*, 8. & §. *Sed cum magis*, 9.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Formacion de un Arbol.*
4. *Explicanse los grados de parentesco por ambos Derechos.*
5. *De la linea actual, ò efectiva.*
6. *De la linea habitual de Primogenitura.*
7. *De la linea Paterna.*
8. *De la linea materna.*
9. *De la linea contentiva.*
10. *De la linea de substancia.*
11. *De la linea de qualidad.*
12. *De la linea de verdadera, y absoluta agnacion.*
13. *De la linea de limitada agnacion.*
14. *De la linea de artificiosa agnacion.*
15. *De la linea de simple masculinidad.*
16. *De las lineas masculina, y femenina.*
17. *De la linea electiva.*

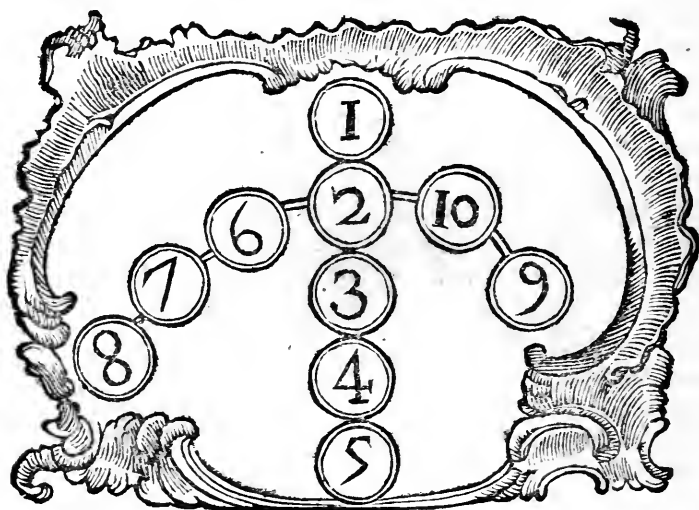
**I** ES preciso demostrar los grados de parentescos; y para mayor inteligencia, es de suponer, que hay tres lineas. Primera, de ascendientes; v. gr. Padres, Abuelos, &c. Segunda, de descendientes; v. gr. hijos, nie-

tos, &c. Y la tercera de colaterales; v. gr. hermanos, sobrinos, &c. En la línea de ascendientes, el Padre está en primer grado, el Abuelo en segundo, &c. En la línea de descendientes, el hijo está en primer grado, el nieto en segundo, &c. Y en la de colaterales, el hermano está en se-

gundo grado, los hijos de hermano, en tercero, los hijos de éstos, en cuarto grado, &c.

2 En práctica son las mismas líneas; *L. 2. tit. 6. part. 4. L. 2. tit. 13. part. 6.* y para mayor inteligencia de los grados, y líneas, se hace el siguiente Plan.

3



4 Para la inteligencia de los grados, hemos de distinguir dos modos. Uno, por Derecho Civil, otro por el Canonico. Por Derecho Civil encuentro una regla, y es, que quantas son las personas, tantos son los grados, quitada una persona, que es la raíz donde dimanar los que quieren computarse. Por Derecho Canonico hay tres

reglas. La primera sirve para la línea de ascendientes, y descendientes; y tantos son los grados, quantas las personas, quitada la raíz, en cuya computacion convienen el Derecho Civil, y Canonico. La segunda sirve para la línea transversal igual, pues aunque se quita una persona como en el Civil Derecho, se ha de tener pre-

presente, que lo que son dos grados por Derecho Civil, es uno por el Canonico. Y la tercera sirve para la linea desigual, pues contando del mas remoto hasta la raiz, tantos grados, o generaciones como hay, tantos distan entre si. Pongo un exemplo en el antecedente Plan. La linea recta es desde el num. 1. hasta el 5. hay cinco personas, quitada una, quedan quatro; y así diremos, que la casa 5. dista quatro grados de la casa 1. tanto por Derecho Civil, como por el Canonico. En la linea igual están las casas 7. y 9. contando la raiz, que es la casa 2. hay cinco personas, quitada la raiz, quedan 4. y así diremos, que la casa 7. dista de la casa 9. quatro grados, por Derecho Civil, y dos solos por Derecho Canonico. En la linea desigual están las casas 8. y 9. contando la raiz casa 2. hay seis personas, quitada una, quedan cinco, y así diremos, que las casas 8. y 9. distan cinco grados por Derecho Civil. Por Derecho Canonico es otra cuenta; y es, que la casa mas remota es la 8. respeto de la raiz casa 2. contadas las personas, hay quatro, quitada una, quedan tres; y así diremos, que las casas 8. y 9. distan entre si tres grados por Derecho Canonico. Vea se la explicacion en seguida

de la *L.2. tit.6. part.4.*

5 Los Autores han discurrido poner nombres à las tres referidas lineas, yà tomando el significado de la disposicion, yà del estado en que se encuentra el Mayorazgo, y de aqui nacen mil dificultades; y he reparado, que pocos se acuerdan de la *L.7. tit. 1. lib. 2. Recop.* pero no siendo aora tiempo de averiguar cosas de tanto peso, insinuarè al Principiante la distincion de lineas, que se consideran esenciales para la inteligencia de la materia de Mayorazgos, que con mas extension trata Roxas de *Incompatibilit. part..1. cap. 6. §.12. usque ad §. 24.* Llamase linea actual, o efectiva, aquella, que el poseedor del Mayorazgo ocupa como à legitimo successor.

6 La linea habitual de Primogenitura, es en quanto comprehende à todos los descendientes del primogenito,

7 La linea Paterna, es la que tiene por cabeza al Padre.

8 La linea materna, es la que tiene por cabeza à la madre.

9 La linea contentiva comprehende à los descendientes, ascendientes, y colaterales del Fundador, y poseedor ultimo en lo que mira, y toca à la parte del instituidor.

10 La linea de substancia, es

aquella , que comprehende à los ascendientes , descendientes , y colaterales , sin distincion de varones , ò hembras , mediando entre éstos la prelación , por razon de línea , ò edad , la que se dà en Mayorazgos irregulares ; v. gr. el contenido en la *L.2. tit.15. part.2.*

11 La línea de qualidad se compone de aquellas personas , que logran la especialidad , que el Fundador quiso ; v. gr. de Licenciado , ò Doctor , &c.

12 La línea de verdadera , y absoluta agnacion , es quando el testador con palabras claras llama à solos varones ; v. gr. varon de varon , ò succedan varones , y no hembras , ò no succedan varones de hembras , ò succedan siempre varones descendientes por línea masculina.

13 La línea de agnacion limitada , es quando no se instituye , con el motivo de guardar siempre la agnacion , si bien se limita à ciertas personas , líneas , ò grados ; v. gr. los descendientes de Pedro varones de varones.

14 La línea artificiosa , ò fingida agnacion , es quando el Fundador no tiene agnados , y llama à los varones de hembras.

15 La línea de simple masculinidad , es aquella , que se compone de varones de qual-

quiera qualidad , aora sean varones de varones , ò varones de hembra.

16 La línea masculina , es la que empieza de varon , y femenina , la que empieza de hembra.

17 La línea de eleccion , ò electiva , se compone de personas elegidas , por quien tenga facultad de elegir.



## TITULUS VII.

*De Servili cognatione.  
Princ. Illud certum.*

I **L**A parte del Edicto , que permitia posesion de los bienes à los parientes proximos , no pertenece à los parentescos de los Esclavos ; por no ser contado tal parentesco en alguna Ley antigua.

2 En practica no hay tal parentesco , si bien el dueño del que fue Esclavo , tiene derecho en los bienes de éste ; pues muriendo sin ascendientes , ò descendientes , ò hermano , ò sin hacer testamento , hereda el señor ; *L. 10. tit.22. part.4.* y si el ahorrado hiciere testamento , y no tuviere alguno de dichos parientes , debe dexar à su señor el tercio , en el caso de

importar la herencia cien maravedis de oro, ò mas ; pero si fuere menor , no tiene obligacion de dexar cosa. *Dist. L. 10. tit. 22. part. 4.* Y cada maravedis de oro importa la suma , que tengo dicha en el titulo de *Donationibus*, §. *Aliq̃ autem*, num.2.

Verf. *Sed nostra constitutio*, &c.

I SI un Esclavo fuessè ca-  
sado con Esclava , ò muger libre, y tuviere hijos, ò al contrario, si los hijos mereciessèn libertad, y el padre muriesse hecho horro , le heredan los hijos en exclusion de los dueños.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 10. tit. 22. part. 4.*

Verf. *Hos enim liberos*, &c.

I Y No solamente fueron llamados dichos hijos à la successiõ de los padres, fino que se dispuso, que tambien succediesseñ unos à otros ; y segun dicha Ley , se llaman à los hijos nacidos , ò en servidumbre, ò fuera de ella , aunque de distintas madres , à semejanza de los nacidos de justas bodas.

2 En practica resulta lo mismo de dicha *L. 10. tit. 22. part. 4.*

§. *Repetitis itaque*, 1.

I NO siempre el mas proximo en grado debe ser heredero , pues el tio,

hermano del Abuelo, es mas proximo de este , y con todo, el segundo nieto le prefiere, aunque este , ò no en poder del que murió.

2 En practica resulta lo mismo en virtud de lo que se tiene dicho en los titulos de *Heredib. inst. & de Testam. ordin.*

Verf. *Amotis*, &c.

I FAltando los herederos propios entran los parientes mas propinquos ; pero si debiessèn ser agnados , estos, aunque remotos, prefieren à los agnados. Los hermanos son llamados , aunque sean emancipados.

2 En practica yà se tiene dicho lo que resulta en los titulos de *Heredib. inst. & de Grad. cognat.*



## TITULUS VIII.

### De Successione Libertorum.

#### Princ. Nunc de libertorum.

I E Ra licito al horro, ò libertado, no dexar cosa alguna al que fue su señor , pues este solo tenia derecho ab intestato , y quando no tenia hijos el horro, y no hacia testamento; y se con-

fiderò por justo, que quando el hijo nombrare heredero à su hijo natural, no se le arribuyera al dueño motivo de quejarle; pero si en caso de nombrar al hijo adoptado.

2 En práctica vease el §. *Sed nostra* del titulo antecedente.

§. *Qua de causa*, 1.

I **P**Or edicto del Pretor se enmendò lo dicho; à saber: Que quando el horro hacia testamento, debia dexar la mitad de sus bienes al señor: y en caso de no dexarle cosa, ò menos de la mitad de los bienes, dabase al señor la posesion de la mitad de los bienes; y lo mismo sucedia en caso de ser heredero el hijo adoptivo. Los hijos naturales excluian muchas veces al Señor; aunque estuviessen, ò no en poder de sus padres; bien entendido, que havian de ser instituidos en parte, ò en todo, pues de otra manera no excluian al señor.

2 En práctica vease lo que tengo insinuado sobre el §. antecedente.

§. *Postea verò*, 2.

I **L**A Ley Papia aumentò el derecho de los señores para con los bienes de los horros, pues si èstos fuessen ricos; v. gr. de cien mil sesteracios (de cien mil ducados, en vir-

tud del §. siguiente) y tenian tres hijos, nada conseguian los dueños; si havia dos hijos, tenia el señor el tercio, y si un hijo, la mitad.

2 En práctica se acabò la Ley Papia, y se observa lo que se ha dicho en el Princ. *Illud certum* del titulo antecedente.

§. *Sed nostra constitutio*, 3.

I **C**Ada mil sesteracios reputò la constitucion por un ducado; y se deliberò, que si el horro tuviessen menos de cien ducados, no tenia el señor cosa alguna ex testamento; pero ab intestato tenia el antecedente derecho, en caso que los horros no dexassen hijos, en virtud de la Ley de las doce Tablas.

2 En práctica se repite lo dicho sobre el §. antecedente.

Verf. *Cum verò*, &c.

I **P**Ero en caso de tener los horros mas de cien ducados, è hijos emancipados, aora sean uno, ò muchos, varones, ò hembras, excluyen à los señores.

2 En práctica se repite lo dicho sobre el §. antecedente.

Verf. *Sin autem*, &c.

I **S**I los horros muriesen sin hijos, y sin hacer testamento, pertenecen las he-



rencias à los señores ; pero si hiciesen testamento , y no dexasen hijos , ni cosa alguna à los señores , ò si tuviesen hijos les exheredasen , los dueños conseguian la tercera parte , y no la mitad , que antes se mandò ; cuya tercera parte se sacaba de la herencia , y sin el gravamen de los fideicomisos , que se dexaban en el testamento.

2 En práctica se repite lo mismo , que se tiene dicho sobre el §. antecedente.

Verf. *Multis aliis casibus, &c.*

1 NO solo los dueños son llamados à las herencias de los esclavos. (en defeto de ascendientes , ò descendientes ) sino que tambien entran los colaterales hasta el quinto grado ; de forma , que el mas cercano succede , y si huviere muchos en un mismo grado , succeden *in capita* , y no *in stirpes* , por ser casi un mismo Derecho en los horros , que en los libres.

2 En práctica se depende lo mismo de la *L. II. tit. 22. part. 4.*

§. *Sed hæc de iis , 4.*

1 Las referidas cosas se entienden de los esclavos horros , que sean Ciu-

dadanos de Roma ; pues no quedan otros , por haverse quitado *Latinos* , y *Dediticios* ; de forma , que antiguamente no havia herencias de horros *Latinos* , pues aunque vivian como libres , quando morian , perdian vida , y libertad , y los señores retenian los bienes por via de *Peculio* , por la Ley *Julia Narbona* , de la misma forma , que si fuesen esclavos.

2 En práctica ya se tiene dicho lo que resulta en los titulos de *Libertinis* , & de *Cap. diminut.*

Verf. *Postea verò, &c.*

1 Despues , por deliberacion del Senado Consulto *Largiano* , se mandò , que los hijos del que ahorrò al esclavo , no siendo desheredados por sus nombres , fuesen herederos de los horros *Latinos* , antes que los estraños ; pero el tal esclavo , por edicto del Emperador *Trajano* , venia à ser Ciudadano Romano , ( aun ignorandolo el señor ) y moria como *Latino*.

2 En práctica veanse los titulos de *Libertinis* , & de *cap. diminut.*

Verf. *Sed nostra constitutione, &c.*

1 Nuestra constitucion quitò dichas diferencias

rencias ; de forma , que todos los horros eran Ciudadanos Romanos , gozando de sus privilegios.

2 En práctica veanse los títulos de *Libertinis* , & de *Cap. diminut.*



## TITULUS IX.

*De Adsignatione Libertorum.*

Princ. *In summa* , &c. & §. *Nec tantum* , 1.

1 **C**On el supuesto , que los bienes del ahorrado que muere , pertenecen al señor que le ahorra , y en su defeto à sus hijos , puede el señor señalar para la sucesion à uno de sus hijos , y los demás quedan excluidos de los bienes del ahorrado , y si el hijo señalado muere , le pueden heredar los otros hermanos ; y tambien es licito señalar horro para que le succedan ; v. gr. à F. horro , le succeda F. mi hijo , ò nieto.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. II. tit. 22. part. 4.* pero en terminos de rigurosa práctica ; esto es , moderna , veanse los títulos de *Hered. inst.* & de *Libert.*

§. *Datur autem* , 2. & §. *Nec interest* , 3.

1 **C**On el supuesto , que quien tiene dos hijos en su poder puede nombrar al uno por successor de tal horro , resultò de esta libertad la duda , si el hijo señalado perdía el derecho por emancipacion ; y se resolvió , que si , aunque el señalar naciera de testamento , ò contrato.

2 En práctica vease el título de *Heredib. inst.* y se hallarán las cosas que se pueden señalar , à quien , y como.



## TITULUS X.

*De Bonorum possessionibus.*

Princ. *Ius bonorum* , &c.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Practico.*
3. *Què sea possession?*
4. *De quantas maneras es la possession.*
5. *Como se toma la possession.*
6. *Del possessor de buena fee.*
7. *Del possessor de mala fee.*

1 **E**L Pretor por enmendar el antiguo Derecho , intro-

introduxo la poffeffion de los bienes; tanto ex testamento, como ab intefato.

2 En práctica eftán muy observadas las poffeffiones, por fer las principales cosas que todos anhelan. El Juez no dà la poffeffion de los bienes à los herederos ex testamento, por ganarse esta poffeffion con la admiffion de la herencia; al tenor de la admiffion de la efcritura de testamento; *L. 8. tit. 30. part. 3.* de forma, que los herederos tienen tal derecho en los bienes del difunto, que nadie fin consentimiento de eftos puede entrar en la poffeffion de los bienes; *L. 3. tit. 12. lib. 4. Recop.* y contra la voluntad de eftos herederos, debe fer en contradictorio juicio; *L. 2. tit. 12. lib. 4. Recop.* y quien entrare en la poffeffion fin autoridad de Juez, y por fuerza, pierde el derecho, fi le tiene, y fi no, el otro tanto que vale la cosa. *L. 3. tit. 12. lib. 4. Recop.* En terminos de la poffeffion de los bienes del que muere ab intefato, no hay duda, que fi el fuffeffor ab intefato entra en la poffeffion de los bienes, cobra, y paga, nadie le dirà cosa, fi no hay legal circumftancia, que le impida; pero lo regular es lo que fe ha dicho fobre el *Verf. Me-*

*dia autem, tit. 2. num. 2.* de este Libro.

3 Poffeffion, es tenencia derecha en las cosas corporales con ayuda del cuerpo, y del entendimiento; *L. 1. tit. 30. part. 3.* y por effo las cosas incorporales; v. gr. las fervidumbres, propiamente no fe poffeen, fino que quasi fe poffeen. *Dist. L. 1. tit. 30. part. 3.*

4 Dos maneras hay de poffeffion, una Natural, otra Civil. La Natural es quando uno eftà en fu casa, ò heredad, y la Civil es la que el Derecho otorga al dueño de una casa, ò heredad; pues aunque no afsista corporalmente, no teniendo animo de defamparar la poffeffion, no la pierde; *L. 2. tit. 30. part. 3.* de forma, que el que una vez es poffeedor de una cosa, siempre fe presume ferlo hafta que fe pruebe lo contrario; *L. 12. tit. 30. part. 3.* y por esta prefuncion legal, es tan poderofò el titulo *Quia poffideo.*

5 Ganase la poffeffion por vifta; v. gr. Pedro vende una cosa à Pablo, y le dice: Sobre esta cosa, que eftà presente, te doy el poder; en cuyo caso, aunque no apreenda la cosa, gana la poffeffion. *L. 6. tit. 30. part. 3.* Por el entrego de llaves, tambien fe gana la poffeffion de aquellas

mercaderias, que ellas encier-  
ran. *L. 7. tit. 30. part. 3.* Tam-  
bien se consigue mediante el  
entrego de la escritura de ven-  
ta; *L. 8. tit. 30. part. 3.* y en-  
tendemos por entrega de escri-  
tura, el mismo acto, que el  
Escrivano publica la escritura.  
Tambien se gana la posesion  
por consentimiento del señor  
de la cosa, ò de su Procu-  
rador, con poderes bastantes.  
*L. 10. tit. 30. part. 3.*

6 El poseedor de buena  
fee hace suyos los frutos con-  
sumidos hasta el dia de la  
contestacion; pero los frutos  
no consumidos los debe bol-  
ver, cobrando los gastos de  
cogerlos, y componerlos; *L.*  
*39. tit. 28. part. 3.* y si los  
frutos fuesen peras, nueces,  
y demàs, que produce la na-  
turaleza sin necesidad de tra-  
bajos, aunque consumidos,  
debe bolver el precio. *L. 39.*  
*tit. 28. part. 3.*

7 En terminos del posee-  
dor de mala fee, ni hace su-  
yos los frutos consumidos, ni  
estantes; y aun debe restituir  
los frutos que pudo percibir,  
y no percibió, sacando los  
trabajos que puso en compo-  
ner los frutos. *L. 39. tit. 28.*  
*part. 3.*

\* \*\* (X) \* \*\*

Verf. *Nam si alienus, &c.*

1 **S**í el posthumo estra-  
ñero era instituido he-  
retero, aunque por Derecho  
Civil no podia adir la heren-  
cia, le ayudaba el Pretor pa-  
ra la posesion, considerando-  
le la institucion, como si fue-  
se instituido por Derecho Civil.

2 En practica el posthumo  
se tiene por nacido en lo fa-  
vorable, y adquiere, median-  
te su Tutor, todo lo que le  
toque, como si fuese nacido,  
segun se tiene bastante dicho.

Verf. *Aliquando tamen, &c.*

1 **A** Veces el Pretor dà  
la posesion de los  
bienes, no para impugnar, si-  
no para confirmar al Derecho  
antiguo.

2 En practica nada se nos  
dà, que el Pretor haga lo que  
quiera, pues tenemos nuestras  
Leyes fixas.

Verf. *Nam illis quoque, &c.*

1 **T**ambien el Pretor dà  
la posesion de los  
bienes al tenor del testamento.

2 En practica vease el n. 2.  
del principio de este titulo.

Verf. *Item ab intestato, &c.*

1 **L**amanse para la pos-  
esion de los bie-  
nes ab intestato à los herede-

ros propios por linea de varon, y aunque no huviera tal posesion, les pertenecia por Derecho Civil.

2 En practica vease el titulo *de Heredib. inst.*

§. *Quos autem*, 2.

1 **P**Or el mismo Derecho, no solo son herederos ab intestato los que llama el Pretor à la herencia; porque el Pretor nada puede en esta razon, quando hay Ley, ò Constitucion del Emperador, que haga heredero, aunque el Pretor dà la posesion, y el poseedor es llamado en lugar de heredero.

2 En practica vease el titulo *de Heredibus inst.*

Verf. *Adbuc autem*, &c.

1 **E**L Pretor estableció muchos grados en dàr la posesion de los bienes, con el fin, que ninguno muriessè sin heredero.

2 En practica, como haya bienes, no faltan herederos. Vease el titulo *de Heredib. inst.*

§. *Sunt autem*, 3.

1 **D**Os son las posesiones, que vienen por testamento: una, la que se dà à los hijos olvidados en testamento, y esta posesion se llama *con-*

*tra Tabulas*; y otra, la que el Pretor dà à todos los que son instituidos herederos.

2 En practica veanse los titulos *de Hered. inst.* & *de Testamentis ordinandis*.

Verf. *Et primo loco*, &c.

1 **E**N primer lugar se dàba la posesion por el Pretor à los herederos propios. (Llamase esta posesion: *Unde liberi*.) En segundo lugar son llamados los herederos legitimos. En tercero, à las diez personas, que el Pretor preferia al extraño emancipador, que son Padre, Madre, Abuelo, Abuela (de parte de Padre, ò Madre) el hijo, hija, nieto, ò nieta (tanto de hijo, como de hija) ù de hermano, ù de hermana (tanto de un Padre, como de una Madre.) En quarto lugar eran llamados los parientes mas cercanos. En quinto, los que eran de la misma familia. En sexto, al señor, ò Señora, que ahoraba al Esclavo, hijos, ò parientes del señor, ò señora. En septimo, al marido, y muger. Y en octavo à los parientes del manumisor.

2 En practica veanse los titulos *de Heredib. inst. de Testam. ordinand.* & *de hereditatibus que ab intestato deferuntur*; y se llamarà à quien, y como pertenezcan

can los bienes del que muera.

§. *Sed eas quidem*, 4.

I EL Pretor introduxo aquellas posesiones de bienes ; pero que se puso el mayor cuidado, corrigiendo, mediante nuestras constituciones, todo lo necesario , admitiendo las posesiones de los bienes *contra Tabulas* , *secundum Tabulas*: *Unde liberi*, & *Unde legitimi*.

2 En práctica digo lo mismo, que tengo infinuado sobre el §. antecedente.

Verf. *Quæ autem*, &c.

I SE consideró por superflua la quinta manera de posesion : *Unde decem persone* , y en su lugar se concedió la sexta posesion; esto es, aquella, que se concedió à los parientes cercanos por linea de muger.

2 En práctica se repite lo dicho sobre el §. antecedente.

Verf. *Cumque antea* , &c.

I EN septimo lugar está la posesion dicha: *Tamquam ex familia* ; y en octavo la que llaman : *Unde Patroni Patronaque* , & *parentes eorum* , que significan el como succedan los señores , y señoras , que ahorran à los esclavos , y padre de ellos ; cuyas normas se abolieron , pontien-

dose las successiones de los horros à semejanza de los libres; estrechandoles hasta quinto grado , para diferenciarle de los libres.

2 En práctica veanse los titulos de *Legitima Patronorum tutela* , & de *Libertinis*.

Verf. *Aliam verò bonorum* , &c.

I LA otra posesion de bienes dicha : *Unde vir* ; esto es, el modo de succeder el marido , y la muger, del nono lugar en que estaba, se puso en sexto , quitandose la decima posesion , llamada: *Unde cognati manumissoris* ; esto es, por donde succedan los parientes de los que dan libertad , de forma , que solo quedan seis posesiones.

2 En práctica tenemos punto fixo, segun consta en lo que tengo dicho sobre los titulos de *Succesionibus ab intestato* , de *Hæredibus inst. de Testamentis ordinandis*, & de *Servili cognatione*, num. 2.

Verf. *Septima eas sicut* , & §. *Et si nostra hoc* , 5. §. *In petenda* , 6. & §. *Sed bene anteriores* , 7.

I LA septima posesion de bienes, que introduxeron los Pretores , aunque no está contada por el Pretor

tor con determinado Derecho, se numerò por extraordinario remedio à los que por nuevo Derecho son sucesores ab intestato, ò ex testamento, segun ordenanza de Senados, ò Constituciones de Emperadores; y para que cessassen inconvenientes, se estableció tiempo fijo, para que dentro de èl se pidiesen las posesiones en esta forma: A los hijos, y Padres se les concedió un año, y à los demás parientes cien dias; y si huviere alguno, que no pidiere, se acrecia su parte al otro del mismo grado; y si no le havia, servia para los siguientes en grado, cuyos plazos empezaban desde el dia de la noticia. Y si alguno repudiaba, no se esperaba à que passasse el plazo, si que incontinentemente passaba al siguiente en grado.

2 En práctica se repite lo insinuado sobre el §. antecedente.



## TITULUS XI.

*De acquisitione per adrogationem.*

Princ. *Est & alterius, &c. §. Ecce enim, 1. & §. Nunc autem, 2.*

1 **Q**Uando un padre de familias se dà en adopcion

à otro, passan à poder del adoptante todos los bienes del adoptado; y mediante nuestra constitucion se previno, que este Derecho en los bienes del adoptado, fuesse el mismo que tiene el padre natural con su hijo, pues tiene el usufruto de todo lo que el hijo adquiere, quedando à favor del hijo el dominio, y por consiguiente à favor del adoptado.

2 En práctica veanse los titulos de *Adoptionibus*, & de *Usufructu*.

*Verf. Mortuo, &c.*

1 **M**Uerto el hijo en poder del padre adoptivo, passa à poder de este el dominio, que el adoptado tenia sobre sus cosas, salvo si huviere otras personas que debiesen heredar al tenor de la constitucion.

2 En práctica es lo mismo, segun se colige de la *L. 10. tit. 16. part. 4.* Vease el titulo de *Adoptionibus*.

*§. Sed ex diverso, 3.*

1 **N**O es obligado à pagar el adoptante lo que debiere el hijo adoptado; pero los acreedores pueden instar en nombre del hijo accion contra el adoptante, como à pa-

padre del deudor; y si no quisiere defenderlo, pueden los acreedores, mediante la autoridad de Juez, encautarse de todos aquellos bienes propios del adoptado, pudiendo disponer de ellos.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 10. tit. 2. part. 3.* y se estila, que si el padre adoptivo no quiere defender, se nombra defensor; y con este (ò con rebeldia del padre, en caso de no nombrarse defensor) se siguen los autos.



## TITULUS XII.

*De eo, cui libertatis causa bona addicuntur.*

*Princ. Accessit, &c. & §. Et ita Divi Marci, 1.*

**I** Por constitucion del Emperador Marco se estableció nuevo modo de sucesion; y es, que uno por testamento en que se adia la herencia, recibia libertad, pues por favorecer à la libertad, podia el libertado pedir la adjudicacion de bienes del difunto, à fin de defender su libertad. La decission, ò respuesta del Emperador Marco à Pompilio Rufo contiene: Que

si los bienes de Virginio Valente debiessem ser vendidos por no tener successor ab intestato, que se le adjudicassen à quien dicho Valente diò la libertad en su testamento, para defenderla; lo que se encargò à quien havia de conocer de semejante negocio, dandose antes fianzas de pagar à los acreedores; y en esta forma eran libres los que tuvieren libertad por testamento, como si huviere heredero.

2 En práctica no hay miedo que tal suceda, pues en los *titulos de Testamentis ordinandis, & de Heredibus instituendis*, queda dicho el punto fixo.

*§. Hoc rescripto, 2.*

**I** Con esta respuesta recibieron favor la libertad, y el difunto, pues los bienes de este no eran vendidos por los acreedores, y con semejante adjudicacion cessa la venta, por ser bastante defensor el que dà fianzas.

2 En práctica sucede, que incontinentemente uno muere, y tiene deudas, se notan los bienes en inventario, ò à instancia del heredero, ò de acreedores; y si el heredero no paga, ò no es hombre de confianza, añadiendose el no querer aceptar de bien à bien, se ha-



hacen almonedas, y se deposita el dinero, en cuyo caso los acreedores piden, que el heredero acepte, ò repudie la herencia; si acepta, se siguen con el los autos; si no se nombra defensor à la herencia, y con el nombrado, se sigue el ritual, hasta que se dà sentència, y por libramiento van cobrando. Si el heredero pide adjudicacion dando fianzas, los acreedores piensan lo que les està mejor al tenor de las circunstancias, que acaezcan.

§. In primis, 3. & §. Tunc enim, 4.

1 SI la libertad fuessè dada en codicilo, podrà el libertado pedir la adjudicacion de bienes en dicha forma, porque la Constitucion habla en el caso de no haver heredero ab intestato.

2 En practica se repite lo mismo, que se tiene dicho sobre el §. antecedente.

§. Si is, qui, 5.

1 SI quien tuviere privilegio de restitucion, no quiere ser heredero, y despues por dicho privilegio pidiere la adjudicacion de bienes, quedaba en su ser la libertad una vez dada.

2 En practica la libertad conseguida à jure, es muy

defendida de las Leyes, segun se tiene bastante dicho.

§. Hec constitutio, 6.

1 POR quitar dudas, y fraudes sobre si las libertades eran, ò no en fraude de acreedores, se estableciò, que fuesen oidos.

2 En practica à todo el mundo se oye en justicia.

§. Sed cum multis, 7.

2 NO siendo facil decidir todos los casos de succeder, se formò Constitucion mas cumplida, la que cada uno podrà ver para enterarse de los otros modos de succeder.

2 En practica quedan explicados los modos de succeder en los correspondientes titulos.

§)(~~~~~)(§

### TITULUS XIII.

De Successionibus sublati, que scebant per bonorum venditiones, & ex Senatus-Consulto Claudiano.

Princ. Erant, &c.

1 LA compra era otro modo de adquirir, la que no se usò, si solamente la posesion

cion de bienes por manos del Juez.

2 En practica es un gran titulo la compra , y tambien la justa possession , que dà el Juez , segun se dirà en el titulo de *Emptione*, & *venditione*.

§. *Erat & ex Senatus-Consulto*, I.

I EL Senado-Consulto Claudiano estableciò otra adquisicion , y era en los bienes de aquella muger , que tenia correspondencia ilícita con esclavo , lo que por indigno se dexò de notar en los Digestos.

2 En practica , es castigada la muger , al tenor de lo que se dirà en el titulo correspondiente.



## TITULUS XIV.

### *De Obligationibus.*

Princ. *Nunc transeamus* , &c.

§. *Omnium* , I. & §. *Sequens divisio* , 2.

I Obligacion es un vínculo de Derecho en que uno ofrece dàr , ò pagar alguna cosa , segun los Derechos de la Ciudad , cuya obliga-

cion es en dos maneras ; una Civil , otra Pretoria , eo honoraria. La Civil es aquella aprobada por cierto Derecho Civil , ò constituida por Ley. Y la Pretoria , eo honoraria , es aquella , que el Pretor constituye de su jurisdiccion. La siguiente division es en quatro partes ; porque , ò nacen de contrato , ò quasi contrato , delito , ò quasi delito ; y así , en primer lugar se hablarà de la obligacion , que nace de contrato , que se contrae , ò por cosa , ò palabra , ò escritura , ò consentimiento.

2 En practica , la obligacion es la misma , y terminantes las divisiones , à saber : Civil , y Natural. La Civil , es quando uno se obliga à dàr una cosa ; de forma , que se le apremie à ello en caso de no quererla dàr. Y la Natural , es quando un esclavo promete à otro de dàr , ò hacer una cosa , pues en este caso es obligado à cumplir el esclavo naturalmente , y no civilmente ; *L. 5. tit. 12. part. 5.* y en lo que mira à las demás especies del §. se diràn en sus correspondientes titulos.





## TITULUS XV.

*Quibus modis re contrahitur obligatio.*Princ. *Re contrahitur, &c.*

**I** **C**ontraese la obligacion por cosa, quando se toma prestado; v. gr. aquellas cosas que consisten en peso, numero, ò medida, como vino, aceyte, metal, plata, oro, &c. de forma, que no bolvermos la misma cosa, si otra de la misma naturaleza, y calidad, lo que se llama *mutuo*; esto es, que de lo mio se haga tuyo, de cuyo contrato nace la obligacion *Certi conditio*.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 1. y 2. tit. 1. part. 5.* y quien toma fiado, debe cumplir los plazos, tiempos, y lugares para bolver la cosa prestada; y si no huviere plazo, se entiende de diez dias despues del prestamo; *L. 2. y 8. tit. 1. part. 5.* y aunque no se pacte la buelta con la misma especie, y calidad, sin embargo, debe bolverse con las mismas qualidades; *L. 2. tit. 1. part. 5.* y de lo contrario deberà pagar costas, da-

ños, y perjuicios, pasando esta obligacion contra los herederos; *L. 10. tit. 1. part. 5.* cuyas cosas prestadas pueden darse por su dueño, ò por mandado de el. *L. 2. tit. 1. part. 5.*

§. *Is quoque, 1.*

**I** **Q**uien paga por error à otro, no debiendo, puede repetir el cobro de la cosa, en virtud de la accion *Condicticia*, ò *Denunciatoria*, pues de la denunciacion procede, como sino huviera dado prestado.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 15. tit. 29. part. 3.*

§. *Item is, 2.*1. *Sentido Theorico.*2. *Sentido Practico.*3. *Si la cosa prestada se buel-  
ve con un tercero, y se pier-  
de, que se haga?*4. *Quien dà prestado, debe avi-  
sar de las tachas, que padez-  
ca la cosa.*5. *Si la cosa prestada se pierde,  
y despues de pagarse el precio,  
se encontrare, de quien sea?*

**I** **Q**uien recibe una cosa prestada para aprovecharse de ella, queda obligado à bolver la misma cosa por la accion

*Comodati*, y en esto se diferencia el comodato del *mutuo*, que se lleva dicho; de forma, que el que toma en *mutuo*, es obligado à bolver la misma especie, y calidad, aunque la cosa se pierda, ò quemese; y el que toma prestado, si la cosa es hurtada, ò quemada, sin culpa del que la recibió prestada, no es tenido à bolverla.

2 En práctica es lo mismo; *L. 3. tit. 2. part. 5.* de forma, que quando una cosa; v. gr. se recibe prestada, diremos que es perdida sin culpa, quando la quemasse fuego, ò cayesse la casa, y mataba al cavallo prestado, ò se le llevase una avenida de agua, ò se hurta, ò perdiese en alguna tempestad, pues en cualquiera de semejantes casos, no se debe bolver la cosa; *L. 3. tit. 2. part. 5.* pero si el prestamo fuere de vasos de plata; v. gr. para beber en casa, y se llevasen por los caminos, o por el mar, (no siendo necesario) ò si un cavallo se prestase para una jornada, y se llevase dos, ò se prestase para un dia, y pasase mas tiempo, se ha de tener presente, que si la cosa se pierde, ò el cavallo muere, deben bolverse los precios; *Dist. L. 3. tit. 2. part. 5.* estando tambien tenidos los herederos. *L. 5. tit. 2. part. 5.*

3 Si quien recibe prestado buelve la cosa à su dueño mediante una persona fiel, en quien ha fiado otras veces sus cosas, si se pierde la cosa, no la debe pagar quien la embia; pero si el portador no fuere de confianza, no acostumbrando à llevar cosas de aquel que le embia, es tenido à los daños.

*L. 4. tit. 2. part. 5.*

4 Quien dà prestado un cavallo, que tenga mala tacha, debe avisar à quien le recibe, pues de lo contrario será responsable à los perjuicios; *L. 6. tit. 2. part. 5.* y lo mismo se ha de decir si se presta un esclavo ladrón, ò cuba, ò tinaja de mala calidad; *Dist. L. 6. tit. 2. part. 5.* y quien toma prestado cavallo, ò esclavo, debe dàr los alimentos correspondientes; *L. 7. tit. 2. part. 5.* pero si el cavalló; v. gr. cayere enfermo sin culpa del que recibe prestado, corre de cuenta del dueño. *Dist. L. 7. tit. 2. part. 5.*

5 Si una cosa se perdiese, y quien la tomó prestada la pagare al dueño, si este despues la encontrare, puede retenerla, bolviendo al otro el dinero, ò tenerse el dinero, y dàr la cosa à quien la pagó; pero si se la hallase un tercero, puede pedirla aquel que la pagó. *L. 8. tit. 2. part. 5.*

## §. Praterca, &amp; is, 3.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. Quantas maneras hay de deposito.
4. De las cosas que se dan en deposito, y derechos del Depositario.
5. En quantos casos el Depositario no será obligado à bolver el deposito.

**I** EL que recibe en deposito, es obligado à bolver la cosa depositada por la accion de deposito, cuyo Depositario será obligado à los daños, que se siguieren al deposito por su engaño, y no por su persona, pues la culpa será de quien fia una cosa en amigo perezoso.

**2** Depósito interviene quando un hombre dà à otro una cosa para que la guarde, *L. 1. tit. 3. part. 5.* sin que el que reciba el deposito cobre cosa alguna, *L. 2. tit. 3. part. 5.* debiendo el Depositario guardar el deposito con la mayor lealtad, de forma, que no se pierda, ni empeore por su culpa, ò por su engaño. *L. 3. tit. 3. part. 5.* Pierdese por su culpa, quando no se guarda la cosa en la misma conformidad, que todos la guardan. *Dict. L. 3. tit.*

*3. part. 5.* Mas si la cosa se pierde por leve culpa, esto es, por no poner el cuidado que otro hombre cuidadoso, y sabedor pusiére, *L. 3. tit. 3. part. 5.* no es tenido el Depositario à hacer buenos los daños, y perjuicios, à excepcion de tres casos. Primero, quando el Depositario se obliga aun de culpa leve. Segundo, quando el Depositario ruega para conseguir el deposito. Y el tercero, quando el Depositario recibiere precio por el deposito. *L. 3. tit. 3. part. 5.*

**3** Tres maneras hay de deposito. La primera, quando se entrega una cosa à un tercero, sin sospecha de que se queme, ò se pierda. La segunda, quando uno entrega una cosa à otro por temor del fuego, ò porque su casa se està cayendo. Y la tercera, quando hay pleyto sobre alguna cosa, y entretanto se litiga, se pone en poder de otro. *L. 1. tit. 3. part. 5.*

**4** Las cosas muebles mas propriamente se dan en deposito; *L. 2. tit. 3. part. 5.* y el dominio de estas cosas no passà al Depositario, à excepcion de ser aquellas cosas que consisten en peso, numero, ò medida, pues en estas passà el dominio, como señorio, al Depositario. *L. 2. tit. 3. part. 5.*

5 En cinco casos he observado, que el Depositario no está tenido à bolver el depósito. Primero, quando el depósito consiste en cuchillo, ò arma, que se acostumbra con ella matar, ò herir, estando colérico quien pide el depósito. Segundo, quando el que diere un depósito cometiere algun delito, por el que se le confiscuen los bienes. Tercero, quando la cosa es hurtada, ò requieren al Depositario, que no la entregue, por ser de otro. Quarto, quando la cosa se la huviesßen hurtado al Depositario, y después se la diesßen en depósito. *L. 6. tit. 3. part. 5.* Y el quinto, quando perece el depósito por caso fortuito. *L. 8. tit. 3. part. 5.*

§. *Creditor quoque, 4.*

1 EL acreedor es obligado à bolver la prenda, que recibió del deudor, para la seguridad de la deuda, bolviendo el préstamo el deudor. Y con el motivo, que la peñora es para conseguir mejor el préstamo, y quien presta tenga seguridad, se ordenò, que si el acreedor pusiere bastante cuidado, que fuesße suficiente para conservar la prenda, y se perdiere por caso fortuito, no será obligado el acreedor à bol-

ver la prenda, teniendo derecho al préstamo.

2 En práctica es lo mismo, *L. 20. tit. 13. part. 5.* Empeño es, v.gr. quando Pedro pide à Pablo le preste cien libras, y en resguardo le entrega una alhaja. *L. 1. tit. 13. part. 3.* El empeño es de tres maneras. Primera, quando interviene el caso de la definicion, que antecede. Segunda, quando el Juez manda entregar al acreedor los bienes del deudor, por no haver querido responder. Y la tercera sucede en aquella prefucion legal, de que todos los bienes del marido; tacitamente están obligados à la seguridad del dote de la muger. *L. 1. tit. 13. part. 5.* En empeño pueden ser dadas todas las cosas nacidas, y por no nacer; v. gr. el parto de una esclava, frutos de un campo, &c. bien entendido, que los frutos, que perciba quien tenga empeño, deben ser en descuento del préstamo. *L. 2. tit. 13. part. 5.* Las cosas sagradas, y Religiosas no pueden ser dadas à empeño (salvo en los casos prevenidos en el titulo de las cosas de la Santa Madre Iglesia, *part. 1.*) ni las cosas señaladas para labranza. *L. 4. tit. 13. part. 5.*



## TITULUS XVI.

## De Verborum obligationibus.

## Princ. Verbis obligatio, &amp;c.

**I** LA obligacion de palabra, es quando interviene pregunta, y respuesta de aceptacion; de cuyo asunto nacen dos acciones. La una se llama *Certi conditio*, siendo la promessa de cosa cierta. Y la otra: *Actio ex stipulatu*, y sirve para que se cumpla la promessa.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 1. tit. 11. part. 5.*

## §. In hac re, 1.

**I** ANtriguamente para la estipulacion intervenian estas palabras: Prometes? Prometo. Me das tu fee en darme tal cosa? Te doy mi fee, que te la darè. Sin que fuera del caso la distincion de deudas en los contrayentes.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 1. tit. 11. part. 5.*

Vers. *Quin ctiam*, &c.

**I** OS Griegos hablando Latin pueden contraer obligacion, usando de

dichas palabras; pero despues se ordenò Constitucion, para que constando de la voluntad valiesse la obligacion, sin atenderse las circunstancias de la Lengua.

2 En practica es terminante en la *L. 1. tit. 11. part. 5.*

§. *Omnis stipulatio*, 2.

**I** LA estipulacion, ò es simplemente hecha, ò à dia cierto, ò baxo alguna condicion. Simplemente es en esta forma: Me prometes dar cien libras? Te prometo. A tiempo cierto, se hace en esta forma: Me prometes dar cien libras en el dia de San Juan de Junio de tal año? Prometo. De forma, que en el dia, que fenece el plazo, no se puede pedir la cosa, ò quantia, &c.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 12. y 14. tit. 11. part. 1.*

§. *At si ita*, 3.

**I** ESTA obligacion se llama pura: Me prometes dar en cada un año diez libras, mientras yo quiera? Te prometo.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 12. tit. 11. part. 5.*

§. *Sub conditione*, 4.

1 **L**A estipulacion baxo condicion, es en esta forma: Prometes darme cien libras si consigues tal cosa? Te prometo.

2 En practica es lo mismo.  
*L. 12. tit. II. part. 5.*

Verf. *Si quis stipuletur, &c.*

1 **P**rometes darme cien libras si no subiere à tal Torre? Prometo. Esta estipulacion es como si se ofreciera para quando muriera.

2 En practica es lo mismo, pues muerto ya no subira à la Torre; y por consiguiente, se debe la promessa; por cessar la causal, que puede impedir el pago.

Verf. *Ex conditione, &c.*

1 **M**ediante la estipulacion condicional, se tiene esperanza de conseguir, cuya esperanza passa tambien à los herederos, si muriessse el estipulador antes de verificarse la condicion.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 14. tit. II. part. 5.*

§. *Loca etiam*, 5.

1 **P**rometes darme cien libras en Oran? Pro-

meto. Y aunque la estipulacion parezca pura, lleva consigo el tiempo necesario para ir à Oran, del que puede aprovecharse el donador; pero si la estipulacion fuesse en Valencia, y se estipulasse en esta forma: Prometes darme oy en Roma cien libras? Prometo. No vale, por la imposibilidad de ir à Roma en un dia.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 25. tit. II. part. 5.* y si huviere dos Lugares de un mismo nombre, se entiende deberse pagar la promessa en el Lugar mas cercano. Y en orden à la nulidad de estipulacion, se dirà en su caso.

§. *Conditiones, qua, &c.*

1 **P**rometes darme cien libras, si eligieren à Pedro por Consul? Prometo. Si no se eligiò Consul, no vale la estipulacion; si se eligiò, vale desde su principio.

2 En practica es lo mismo.  
*L. 12. tit. II. part. 5.*

§. *Non solum res*, 7.

1 **T**ambien se pueden estipular algunos hechos; v. gr. Me prometes ir à Madrid por tal cosa? Prometo. Pero en este caso serà bueno poner pena si no se cumple.

En



2 En práctica es lo mismo; *L. 36. tit. 11. part. 5.* y el portador debe cobrar sus trabajos, porque nadie se presume trabajar de valde.



## TITULUS XVII.

*De Duobus reis stipulandi, & promittendi.*

Princ. *Et stipulandi, &c.*

1 **D**Os, tres, y mil obligados puede haver para prometer; pero si Pedro, y Pablo piden à Juan dos distintas promessas, y Juan las concede, se deben ambas, y hay distintas deudas.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.*

Verf. *Duo pluresve, &c.*

1 **M**E prometes Pedro dár cien ducados? Te prometo. Me prometes Pablo dár los mismos cien ducados? Te prometo. En estos casos ambos quedan obligados.

2 En práctica es lo mismo, en virtud de las Leyes insinuadas sobre el titulo antecedente.

§. *Ex hujusmodi, 1.*

1 **T**Oda la antecedente deuda se debe à quienes fue prometida, y cada un prometedo es obligado à pagarla toda, aunque sola una cosa sea debida; de forma, que en recibir la deuda qualquiera de los acreedores, ò en pagarla qualquiera de los deudores, queda deshecha la obligacion.

2 Si dos se obligan lisamente, debe cada uno pagar por mitad, si se obligan los dos juntos à voz de uno, y cada uno de por si, esto es, de *Mancomun, & in solidum*, debe pagarlo todo el reconvenido; *L. 1. tit. 16. lib. 5. Recop.* y el que lo paga todo, toma lasto contra quien no pagò, è insta el cobro por la mitad del capital, y costas. Vea se el §. *Si plures, tit. 21.* de este Libro.

§. *Ex duobus, 2.*

1 **D**E los dos obligados por promessa, uno puede ser obligado puramente, y otro baxo condicion, sin que la una accion impida à la otra.

2 En práctica es lo mismo, pues en la manera, que parezcan obligarse, quedan obligados, *L. 2. tit. 16. lib. 5.*

*Re-*

*Recop.* à excepcion de ser prohibidas por Ley.



## TITULUS XVIII.

### *De Stipulatione Servorum.*

Princ. *Servus est*, &c. &

§. *Sive autem*, 1.

1 **P**uede estipularse el esclavo para su dueño, y si el esclavo recayente en una herencia, que no huviese heredero estipulare, se entiende adquirir para la herencia, si ésta no se huviere adido, y por consiguiente; para el que por tiempo fuere heredero, sin que haya diferencia, que el siervo estipule en nombre del señor, ò de otro esclavo de su señor, ò lisamente. Lo mismo se ha de observar en lo que adquieren los hijos estando en la patria potestad.

2 En práctica yà se tiene bastante dicho, y fundado, que todo lo que el esclavo adquiere, es para el dueño; y en lo que mira à la adquisicion del hijo, vease el titulo *de Patria potestate*.

§. *Sed cum factum*, 2.

1 **Q**uando el esclavo estipula el pasar por

alguna heredad, y se le concede, no se le puede impedir al esclavo, y al señor si.

2 En práctica es lo mismo, por ser odiosa la servidumbre, y no extenderse de persona à persona, no obstante vease el titulo *de Servit*.

§. *Servus communis*, 3.

1 **Q**uando el esclavo comun acepta una cosa, la adquiere para sus dueños, al tenor de la parte, que cada uno tiene en el esclavo; pero si el esclavo aceptare promesa para un dueño determinado, ò por mandado de un dueño, adquiere para el determinado dueño; y si el Esclavo estipulare cosa que no pueda adquirir un dueño, sirve para el otro dueño.

2 En práctica es lo mismo, segun resulta de lo dicho.



## TITULUS XIX.

### *De Divisione stipulationum.*

Princ. *Stipulationum*, &c. &  
§. *Judicialis*, 1.

1 **L**as estipulaciones se llaman Judiciales, ò Preterias, Conven-

vencionales, ò Comunes. Las Judiciales son aquellas, que salen del oficio del Juez; v. gr. la fianza sobre algun engaño, seguir à un esclavo, que và huyendo, ò de restituir algun precio.

2 En practica conviene llamarse estipulacion Judicial, la que necefsite confirmacion de Juez.

### §. Prætorie sunt, 2.

1 Las Estipulaciones Prætorias son aquellas, que nacen del mero oficio del Pretor; v. gr. la estipulacion del daño, que se hace, que se llama *damni infecti*.

2 En practica no hay que ver en este asunto.

### §. Conventionales, 3.

1 Las Convencionales son aquellas, que resultan del convenio de las partes, y no se hacen, ò por mandado del Juez, ò del Pretor; y se puede decir, que son tantas las estipulaciones, quantos son los contratos.

2 En practica es lo mismo; de forma, que todas las estipulaciones son Convencionales; esto es, lo que las partes convienen, cuyos convenios se deben observar; *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.* no siendo opuestos à Ley, segun se tiene dicho.

### §. Communes sunt, 4.

1 Las Estipulaciones Comunes son quando se estipula, que la hacienda del menor no recibirá daño: en cuyo caso, à veces manda el Pretor, que se dè caucion por el Tutor, y à veces lo manda el Juez. Tambien se nùmera por comun la obligacion, que hace el señor de dar por bien hecho lo que otro hiciere.

2 En practica, aunque no se estipule, ya se sabe, que el Tutor, y Curador deben hacer buenos los bienes del menor, tanto que lo sean ex testamento, como ab intestato, segun mas por extenso consta en los titulos de *Tutelis*, & de *Curator*.



## TITULUS XX.

### De Inutilibus stipulationibus.

Princ. *Omnis res, &c. & §. Si quis rem, 1.*

1 Todas las cosas muebles, è inmuebles, pueden intervenir en estipulacion, y quien las promete es obligado à darlas; pero si la promesa

es de condicion imposible ; v. gr. de dár un siervo llamado Ticio , el qual es muerto , no vale.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 20. y 21. tit. 11. part. 5.*

§. *Idem juris* , 2.

1 **T**ampoco valdria la promessa de una cosa Sagrada , ò Religiosa , aunque se pensasse estar en comercio humano ; y lo mismo sería la promessa de cosas establecidas para uso del Pueblo ; v. gr. Theatro , Audiencia , &c. ò se prometiesse hombre libre , pensando , que era esclavo , ò un esclavo del que no podia disponer el que promete , ò la promessa de cosa propia de la persona à quien se ha prometido , las que tambien son inutiles. Y tampoco valdrà la estipulacion en esta forma. Prometes darme à Ticio , quando fuere esclavo ? Prometo ; porque las cosas que están fuera de nuestro dominio , no pueden intervenir en la estipulacion.

2 En práctica es lo mismo. *L. 22. tit. 11. part. 5.*

§. *Si quis alium* , 3. & §. *Si quis alii* , 4.

1 **P**rometo , que Pedro te darà diez libras:

esta promessa no vale. Pero si dixere : Yo harè , que Pedro te dè diez escudos , es valida la promessa ; y si alguno recibiere promessa para otro del que està sujeto , no vale.

2 En práctica es conforme à la *L. 11. tit. 11. part. 5.*

Verf. *Plane solutio* , &c.

1 **P**rometes dár diez libras à Seyo , ò à mi ? Prometo. Si el que promete paga à Seyo , cessa la obligacion , y el que pidió tiene accion contra Seyo , que llaman *Mandati*.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 7. tit. 11. part. 5.*

Verf. *Quod si quis* , &c.

1 **P**rometes dár à Pedro , y à mi diez libras ? Prometo. En cuyo caso el estipulador tiene la metad.

2 En práctica es lo mismo ; porque la letra *i* , y *e* , son conjuntivas ; *L. 24. tit. 11. part. 5.* y prometida la cosa à Pedro , y à Pablo lisamente , debe entenderse por metad , así como dos obligados lisamente , es cada uno obligado por la metad. *L. 1. tit. 16. lib. 5. Recop.*

Verf. *Ei vero* , &c.

1 **P**rometes dár cien libras à Pedro hijo mio

mio , que està en mi poder? Prometo. En este caso adquiere el Padre ; porque la voz del hijo , es tenuta por voz del Padre.

2 En práctica lo adquiere el padre como à legitimo administrador del hijo , y consigne el usufruto. Vease el título de *Patria potest.*

§. *Præterea inutilis* , 5.

1 **P**rometes darme cien libras? Prometo darte cinco. Prometes darme cien libras si la Nave viene de Asia? Te prometo oy mismo. Estas estipulaciones no valen , por disonar en las respuestas.

2 En práctica es lo mismo; L. 26. tit. 11. part. 5. pero si quien estipula acceptata la respuesta , es valida. L. 27. tit. 11. part. 5.

§. *Item inutilis* , 6.

1 **L**as estipulaciones con quien uno tiene en su poder , son nulas ; v. gr. entre padre , è hijo , señor , y esclavo.

2 En práctica resulta lo mismo de la L. 6. tit. 11. part. 6. pero si el hijo estipulare cien libras para casarse , y el padre las promete , tiene derecho el hijo casado para el cobro de las cien libras. *Dist.* L. 6.

§. *Mutum neque* , 7. & §. *Furiosus* , 8.

1 **L**as estipulaciones de loco , ò furioso , no valen.

2 En práctica es terminante el §. en las *Leyes* 1. y 2. tit. 11. part. 5. por necesitarse de palabras claras entre quienes no puedan alegar ignorancia.

§. *Pupillus* , 9. & §. *Sed quod diximus* , 20.

1 **E**l menor de 14. años puede tratar qualquier negocio , estando el tutor presente. El niño , y el que està proximo à la niñez , no dista mucho del loco ; pero teniendo diez años y medio , està mas blando el Derecho à favor de menores , por el provecho , que se le sigue , pues tienen el mismo derecho para obligar à otro , que los que estàn cerca de 14. años , aunque el menor de 14. en poder de su padre , no puede quedar obligado , aun consintiendo este.

2 En práctica ningun menor puede quedar obligado , y el Tutor , ò Curador , que intervenga vaya à espacio ; porque de todos los perjuicios , será responsable ; y en tanto son validos los contratos , en quan-

quanto favorecen à los menores. Lo mejor es hacer decreto de utilidad. Veanse los títulos de *Tutel. de Authoritate Tutorum*, & de *Curatoribus*.

§. *Si impossibili*, 11.

I **P**rometes darme cien libras si con el dedo tocàre al Cielo? Prometo. Esta promessa no vale, por ser condicion imposible. Prometes darme cien libras sino tocàre al Cielo con el dedo? Prometo. Esta estipulacion es valida, y se considera pura, pudiendose pedir desde luego.

2 En practica resulta lo mismo de la L. 17. tit. 11. part. 5.

§. *Item verborum*, 12.

I **D**espues de hecha la obligacion, se suscitaban pleytos sobre la presencia de los contrayentes; y mediante Constitucion, se escrivio à los Abogados Cesarrienses para la prontitud de los pleytos; de forma, que constando en las Escrituras de la presencia, eran creidos, à excepcion de probarse, ò por Escrituras, ò por testigos, que en tal dia, y hora estaban en tal parte, siendo imposible asistir al contrato.

2 En practica tenemos la misma presuncion à favor de las escrituras públicas; L. 2.

tit. 16. lib. 5. *Recop.* L. 32. tit. 11. part. 5. de forma, que por ellas se executa, y el Reo en los diez dias de la Ley puede probar sus excepciones en dicha forma, ò por confesion del mismo contrario, mediante jure, y declare, &c.

§. *Post mortem suam*, 13.

I **P**rometes darme cien libras despues de mi muerte? Prometo. Prometes darme cien libras despues de tu muerte? Prometo. Prometes darme cien ducados despues de la muerte de mi padre en cuyo poder estoy, ò quando muera mi señor? Prometo. Estas estipulaciones eran inutilis, como tambien si se estipulasse de esta forma: Prometes darme ciento un dia antes, que muera yo, y tu; pero como las estipulaciones valgan segun el consentimiento de los contrayentes, se establecio Constitucion, à fin de que valiera la estipulacion para un dia antes, ò despues de la muerte del que estipula, ò promete.

2 En practica viene à ser lo mismo, segun resulta de lo dicho.

§. *Item si quis*, 14.

I **P**rometes darme oy cien libras si la Nave viene de Asia? Prometo. Y

aunque esta estipulacion es al revés, el Emperador Leon fue de parecer, que no dexasse de valer para con las dotes; y el Emperador Justiniano lo extendió à todo genero de obligacion.

2 En practica alude este §. à la L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop. pues en qualquiera manera, que resultare la obligacion, quedan obligados, sin admitirse excepciones, salvo las juridicas; resultantes de Leyes.

§. Ita autem, 15. §. Item post mortem, 16. & §. Si scriptum, 17.

1 **P**rometes darme cien libras quando yo me muera? Prometo; cuya estipulacion era util para con los Antiguos, y aora tambien vale. Prometes darme cien libras, quando Pedro muera? Prometo. Esta estipulacion es valida. Si constasse por escritura publica, que alguno prometió alguna cosa, se considera, como si huviera respondido à la pregunta.

2 En practica se manifiesta lo mismo de la L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.

§. Quoties plures, 18.

1 **P**rometes darme cien libras, tal cavallo, y tal esclavo? Prometo. Vale

en todo esta estipulacion; pero si dixera: Prometo darte las cien libras, solo vale en esta parte.

2 En practica es lo mismo. L. 24. tit. 11. part. 5. L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.

§. Alteri stipulari, 19.

1 **P**rometes dár à Pablo diez libras? Prometo. Esta estipulacion no vale; porque las estipulaciones fueron para que el estipulante adquiriera para sí. Prometes dár à Pablo diez libras, baxo pena de cinco libras si no las das? Prometo. Esta estipulacion es valida, porque solo se atiende à la pena.

2 En practica es lo mismo. L. 7. y 38. tit. 11. part. 5.

§. Sed & si quis, 20. §. Versa vice, 21. & §. Item nemmo, 22.

1 **S**i Pedro estipulare para Pablo, vale la estipulacion, como à Pedro le vaya algo en ello; v. gr. Pedro, y Pablo son Tutores, y como à tales administran la tutela, Pedro se desiste, y contrae con Pablo, el que todo lo administre, siendo responsable à los daños, que se siguieren al menor, en cuyo caso, al Tutor, que se desiste, le conviene el que el otro pague los

los daños , pues que ambos son responsables. También vale la estipulación de pagar Pedro , ó su Procurador , lo que por éste Pedro se huviere gastado. Y lo mismo será la estipulación que uno huviere hecho para su acreedor , por importarle , que no se enagene lo que huviere dado en prenda. Y no valdrá la estipulación en que se promete ageno negocio , si no se pone pena. Ni se puede hacer estipulación útil de que la cosa se haga propia en el caso que lo sea.

2 En práctica ya se ha dicho lo que resulta sobre cada una de dichas estipulaciones en sus correspondientes §§.

§. *Si de alia re* , 23.

1 **P**rometes darme à Esti-  
co esclavo ? Prometo. Si el que promete piensa ser otro esclavo con equivocación de nombre , no vale la estipulación.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 27. tit. II. part. 5.*

§. *Quod turpi* , 24.

1 **T**odas las promesas  
contra Ley , no valen.

2 En práctica es lo mismo. *L. 38. tit. II. part. 5.*

§. *Cum quis* , 25.

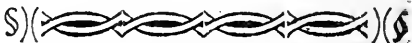
1 **P**rometes darme cien  
escudos si la Nave viene de Asia ? Prometo. Si quien promete muere , y después se cumple la condición , deben los herederos cumplir la promesa.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 14. tit. II. part. 5.*

§. *Qui hoc anno* , 26. & §. *Si fundum* , 27.

1 **Q**uando se estipula una  
cosa para cierto día , ó año , y se concede , no se puede pedir hasta pasado el día , ó año. Y si se promete heredad , ó esclavo libremente , no se puede pedir incontinentemente , si pasando aquel tiempo que se necesita para entregarse.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 15. tit. II. part. 5.* y en terminos del plazo no señalado , se entiende de diez días. *L. 2. tit. I. part. 5.*



TITULUS XXI.

*De Fidejussoribus.*  
Princ. *Pro eo* , &c.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sen-*



2. Sentido Práctico.

3. Si vale la fianza hecha por el menor.

4. Si vale la fianza de la muger.

**I** Lamase fiador aquel, que se obliga à dár, ò pagar la obligacion del deudor principal.

2 En práctica resulta lo mismo de la L. 1. tit. 12. part. 5. cuyo pago del fiador ha de ser quando fue executado el principal, y no tuviere de qué pagar, L. 9. tit. 12. part. 5. y se llama : *Excusos los bienes del Principal.*

3 Quien saliere fiador por algun menor, y èste no tuviere licencia de su Padre, ò Curador, ni vale la obligacion, ni la fianza. L. 2. tit. 11. lib. 5. Recop. Cuya Ley corrige à la L. 11. tit. 12. part. 5. en quanto liberta al menor, y dexa en su sèr la obligacion del fiador.

4 La muger no puede ser fiadora, ni obligarse de mancomun con su marido, salvo por Rentas, ò Pechos Reales, ò quando la obligacion se convirtió en su provecho. L. 7. y 9. tit. 3. lib. 5. Recop. L. 2. tit. 12. part. 5. Ocho casos exceptúa la L. 3. tit. 12. part. 5. en que la muger puede salir fiadora. Primero, quando saliere

fiadora por la libertad de alguno. Segundo, quando fiasse por algun hombre para que èste consiguiera el dote de la muger con quien casa. Tercero, quando la muger es sabedora de las Leyes que la favorecen, y las renuncia. Quarto, si la muger saliere fiadora, y durare en la fianza por dos años, y despues la renovasse. Quinto, si la muger recibiere precio por la fianza. Sexto, si la muger se vistiere de varon, ò hiciere otro engaño para que la recibieran por fianza. Septimo, quando saliere fiadora por por su mismo hecho. Y octavo, quando la muger entra fiadora de Pedro, y despues hereda sus bienes. Pero la práctica ha introducido, que la muger obligada por fiadora con juramento, no queda obligada en la mitad de su dote, havida consideracion à la fragilidad del sexo, y para que no queden indotadas las mugeres; y antes de instar la mitad del dote, se ha de pedir absolucion del juramento al Provisor, mediante pedimento, y la absolucion se ha de presentar en el Tribunal Real.

§. In omnibus, 1.

**I** EN toda obligacion puede mediar fiador, aora sea la obligacion por pa-

la-

labra , ò por escrito , yà Civil , ò yà Natural.

2 En práctica resulta lo mismo que se ha dicho sobre el princ. del titul. *num.* 2.

§. *Fidejussor*, 2. & §. *Fidejussor*, 3.

I NO solo el fiador , si que tambien su heredero , son obligados al cumplimiento de la fianza , y el fiador se puede dar antes , ò despues de hacerse la obligacion principal.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 16. tit. 12. part. 5.*

§. *Si plures sint* , 4.

I CADA uno de los obligados in solidum , es obligado à pagar la deuda ; de forma , que bien puede el acreedor reconvenir al uno : y habiendo mediado una carta del Emperador Adriano , se obliga al acreedor para que pida à cada deudor su parte ; y si alguno no pudiere pagar , se carga à los otros obligados la parte del que no puede pagar ; y en el caso de haver el deudor cobrado de solo un fiador , será el daño del fiador , porque no se valió de la carta del Emperador Adriano , que le permitia pagar su parte.

2 En práctica , quando dos se obligan lisamente , solo puede reconvenirse à cada uno por su parte. *L. 8. tit. 12. part. 5. L. 1. tit. 16. lib. 5. Recop.* Y si la obligacion es de *mancomun*, & *in solidum* , puede el acreedor reconvenir à quien quisiere de los obligados ; *L. 8. tit. 12. part. 5.* bien entendido , que si todos los deudores fuesen vecinos de un Lugar , y tuvieren de que pagar , debe ser la reconvencion à cada uno por su parte ; *L. 10. tit. 12. part. 5.* y si el reconvenido pagare , quedan libres los otros obligados ; *dict. L. 8. tit. 12. part. 5.* en lo que mira à el juicio executivo ; porque quien cobra de un obligado , debe otorgar escritura de lasto contra los demás deudores , para el cobro de sus correspondientes partes ; *L. 11. tit. 12. part. 5.* y si fuere maltratada fianza , en virtud del lasto puede repetir del principal obligado el capital , y costas. *L. 12. tit. 12. part. 5.*

§. *Fidejussores ita* , 5.

I EL fiador no puede ser obligado en mas que el principal , y en menos , si de forma , que si el principal deudor fuese obligado litamente , puede el fiador obligarse bajo condicion , y no al contrario.

rio. Obligarfe en mas, puede consistir en la cantidad, en el mas, ò menos tiempo.

2 En práctica el fiador no puede ser obligado en mas que su principal, *L. 7. tit. 12. part. 5.* y este mas puede ser en quatro maneras. Primera, quando el principal se obliga à pagar 10. y el fiador 11. Segunda, quando el principal se obliga à pagar en lugar comodo, y el fiador en otro incomodo. Tercera, quando el principal se obliga à pagar à tiempo cierto, y el fiador à mas breve plazo. Y la quarta, quando el principal se obliga baxo condicion, y el fiador sin ella. *Dict. L. 7. tit. 12. part. 5.*

§. *Si quis*, 6.

I SI algún fiador pagassi algo por el deudor principal, puedelo recobrar de este.

2 Este §. es conforme en práctica, segun se ha dicho con el fundamento de las *Leyes 7. y 12. tit. 12. part. 5.*

§. *Gracè etiam*, 7.

I POR las palabras griegas, que se notan en este §. se entiende fiador de la misma forma, que si dixessi lego.

2 En práctica nada se nos dà tales significados.

§. *In stipulationibus*, 8.

I EN las estipulaciones de los fiadores, todo lo que està escrito por casi hecho, se presume està hecho; de forma, que si uno està escrito por fiador, se presume haver intervenido todas las solemnidades juridicas.

2 En práctica alude este §. à la *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.*



## TITULUS XXII.

*De Litterarum obligationibus.*

*Princ. Olim Scriptura*, &c.

I QUANDO uno se obliga, mediante escritura, sin constar en ella del entrega de la cosa, ò del dinero, puedela protestar dentro de dos años, mediante nueva constitucion de los Emperadores; de forma, que se regularon los cinco años prevenidos por los Antiguos.

2 En práctica son conformes los dos años para la protesta; *L. 9. tit. 1. part. 5.* à excepcion de està renunciada la excepcion de la cosa no hauida, ni recibida, ò del dinero

no contado ; *dict.* L. 9. *tit.* 1. *part.* 5. y la norma con que se han de hacer las escrituras, es bien notoria, y quando importe, vease la L. 13. *tit.* 25. *lib.* 4. *Recop.*



## TITULUS XXIII.

*De Obligationibus ex consensu.*

*Princ. Consensu, &c.*

**I** SE hacen obligaciones entre las partes, mediante igual consentimiento, lo que acontece en compras, ventas, y alquileres, sin necesitarse de escritura, ni de que esten presentes à la obligacion, interviniendo carta, ò embiado, ni se necesita darse cosa por los contrayentes, por bastar el consentimiento.

**2** En practica tiene mucho que ver esta narrativa, remitiendome à los titulos siguientes.



## TITULUS XXIV.

*De Emptione, & venditione.*

*Princ. Emptio, &c.*

**1.** *Sentido Theorico.*

**2.** *Sentido Practico.*

**3.** *Si vale la venta en que se oculta servidumbre, ò pecho.*

**4.** *Por què lesion se anule la venta.*

**5.** *Si una cosa fuesse vendida à dos, de quien sea.*

**6.** *Si pueden los Tutores, ò Curadores mercar cosas de sus menores.*

**7.** *Si uno puede ser obligado à vender sus cosas.*

**8.** *Quando, ò no tenga lugar el tantèo.*

**I** **C**Ompra, y venta intervienen, quando los dos contrayentes se convienen en precio, y cosa, aunque no se pague el precio, ni se dè señal, pues en las ventas de palabras, nada hay mudado ; pero interviniendo escritura, no se acaba la compra, à menos que estando escrita, y firmada por los contrayentes, ò alargada, firmada, y rubricada, siendo por mano de Escrivano.

**2** En practica, la venta es quando uno se conviene en dár la cosa, y el otro el precio ; L. 1. *tit.* 5. *part.* 5. cuya venta se puede hacer con escritura, ò sin ella, segun la voluntad de los contrayentes, L. 6. *tit.* 5. *part.* 5. determinandose la cosa, y precio con la mayor claridad. L. 4. *tit.* 11. *lib.* 4. *Recop.* L. 9. y 20. *tit.* 5. *part.* 5. La venta sin escritura se perfic-

cio-

ciona quando el uno se contenta con el precio , y el otro con la cosa ; *L. 23. tit. 5. part. 5.* y la compra con escritura se perfecciona , quando la escritura es firmada , y publicada por el Escrivano. *L. 13. tit. 25. lib. 4. Recop. L. 23. tit. 5. part. 5.*

3 Las compras , y ventas deben ir con la mayor claridad , segun se ha dicho , de modo , que si el vendedor de una casa ocultare servidumbre , ò pecho , se puede deshacer el contrato. *L. 63. tit. 5. part. 5.* Si la cosa que se vende fuese cavallo , ò esclavo , debe el vendedor manifestar las tachas ; y de lo contrario puede el comprador pedir el precio , y bolver el cavallo dentro de seis meses. *L. 65. tit. 5. part. 5.*

4 La venta hecha entre mayores es valida , aunque haya lesion , como no exceda de la mitad del justo precio. *L. 2. tit. 11. lib. 5. Recop.* y el damnificado en esta forma , si es el vendedor , pide , ò que se le buelva la cosa , ò se le de el precio en que fue damnificado. Si fuere el comprador , pide , ò que se le de el precio que pagò de mas , ò que se buelva todo el precio , estando pronto à bolver la cosa. *L. 56. tit. 5. part. 5. L. 1. tit. 11. lib. 5. Recop.* Y para pedir la nulidad de estos contratos , hay de tiempo qua-

tro años. *Dict. L. 1. tit. 11. lib. 5. Rec.* Cuyo remedio de engaño de mas de la mitad del justo precio , no compete al oficial que tomare à estajo obra por precio determinado. *L. 3. tit. 11. lib. 5. Recop.*

5 Si una cosa fuese à dos vendida , es preferido aquel , que consiguiere primero la posesion , entregando el precio , aunque el otro sea anterior en el contrato. *L. 50. tit. 5. part. 5.*

6 Los Tutores , y Curadores , no pueden mercar cosas de sus menores. *L. 23. tit. 11. lib. 5. Recop. L. 4. tit. 5. part. 5.* Ni las Justicias pueden mercar sitios en los terminos de sus jurisdicciones. *L. 5. tit. 5. part. 5.* Ni las cosas propias se pueden comprar por el propio dueño. *L. 18. tit. 5. part. 5.*

7 Nadie puede ser obligado à vender sus cosas ; *L. 3. tit. 5. part. 5.* à excepcion de maltratar el dueño al esclavo , no dandole de comer , ò hiriendole , ò en caso de ser el esclavo de dos dueños , y uno lo quisiere vender , y el otro no , pues en estos casos se les obligará à los dueños vender à los esclavos. *L. 3. tit. 5. part. 5.*

8 Despues de vendida una cosa , puede el pariente mas propinquo sacarla por el tanto , siendo las cosas que se ven-

den heredadas por el vendedor, porque si son adquiridas por contrato entre vivos, no tiene lugar el tanteo. *L. 15. tit. 11. lib. 5. Recop.* Cuyo re-tracto debe ser dentro de nueve dias de como la cosa sea vendida; *L. 8. tit. 11. lib. 5. Recop.* sin que pueda haver restitucion contra estos nueve dias; *Dist. L. 8. tit. 11. lib. 5. Recop.* depositandose el dinero; *L. 22. tit. 11. lib. 5. Recop.* se sacará por el tanto la cosa, aunque sea vendida en almoneda. *L. 9. tit. 11. lib. 5. Recop.* Y si el pariente mas propinquo no quisiere sacar la cosa, tiene derecho el pariente que se sigue en grado, dentro de los mismos nueve dias; *L. 12. tit. 11. lib. 5. Recop.* durando el parentesco para el tanteo hasta el quarto grado. *L. 12. tit. 11. lib. 5. Recop.* Y si la cosa fuese vendida al fiado, puede el pariente mas propinquo tomarla fiada por el tanto, dando fianzas. *L. 11. tit. 11. lib. 5. Recop.* Y si Pedro heredare de su padre una casa, y la vendiere, y despues concurrieren para el tanteo un hermano, y un hijo del vendedor, es preferido el hijo. *L. 8. tit. 11. lib. 5. Recop.* Y lo mismo que se ha dicho del pariente mas propinquo dentro del quarto grado, se ha de entender à favor del

dueño de la heredad por mitad, pues en la otra mitad es preferido el comprador. *L. 14. tit. 11. lib. 5. Recop.* Y en el caso de concurrir para el tanteo el señor del directo dominio, ò el que obrò la casa, ò el que tiene parte en ella, con el pariente mas propinquo, queda este excluido. *L. 13. tit. 11. lib. 5. Recop.*

Verf. *Donec enim, &c.*

**N**O cumpliendose dichas cosas, no quedan perfectas las ventas, y compras, ni por ello caen en pena los contrayentes, salvo si se huviere dado algun señal, y el comprador no quisiere pasar por la compra, pues en este caso pierde lo que diò, y si el vendedor no quisiere pasar por la venta, ha de bolver la prenda con otro tanto, aunque no se haya convenido lo que se deba hacer de la prenda.

**2** En practica es terminante el §. entregandose la prenda lisamente; *L. 7. tit. 5. part. 5.* porque si se entregasse en parte de precio convenido, ya queda perfecta la venta; *L. 7. tit. 5. part. 5.* esto es, no se puede deshacer à menos que consintiendo ambos contrayentes.

Verf. *Preſtium autem , &c. &c.*  
 §. *Sed & certum , 1.*

1 **E**N la venta debe haver precio cierto; y ſi las partes ſe convinieran en el precio que Pedro puſiera, ſe dudò en la antigüedad ſobre la validad de eſte contrato ; pero nueſtras conſtituciones determinaron valer eſta venta baxo condicion, de manera, que ſerà valida ſi Pedro pone precio, y ſi no ſerà nula, y lo miſmo ſe ha de decir del que dà, y toma en alquiler.

2. En practica ya ſe ha dicho, que el precio ha de ſer cierto, en virtud de las *Leyes 4. tit. 11. lib. 5. Recop. L. 6. tit. 5. part. 5.* Y en lo que mira al precio, que ha de ſeñalar un tercero, es terminante el §. en la *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.*

§. *Item prætium , 2.*

1 **E**L precio de la compra debe ſer en dinero contado, pues hubo duda ſobre ſi el eſclavo, veſtido, &c. podia ſer precio de otra coſa ; de forma, que Sabino, y Caſio penſaron, que podia haver precio en otra coſa ; y de aqui ſe originò el decirſe vulgarmente, que por el cambio ſe hacia venta, y

compra, cuya norma era antigua, en virtud de una autoridad del Poeta Griego Homero, en que dice, que algunos del Exercito mercaron vino en cambio de otra coſa.

2 En practica es terminante el §. pues el Real Derecho equipàra la permuta à la compra, y venta ; de forma, que por el trueque ſe debe Alcavala ( de diez uno ) de la miſma manera, que ſi fuera dinero contado en qualquiera compra ; *L. 1. y 2. tit. 17. lib. 9. Recop.* aunque no ſe llama venta, ſino trueque, ò cambio.

Verf. *Diverſa ſchola , &c.*

1 **O**Tros Autores fueron de contrario dictamen, diciendo, que con ſemejante contrato no ſe podia conocer la coſa vendida, ni la que ſe daba en precio ; pero Proculo fue atendido en ſu opinion, quien ayudado de otros verſos de Homero decia, que el trueque era un particular contrato diſtinto de la venta.

2 En practica repito lo que tengo dicho ſobre el §.

§. *Cum autem , 3.*

1 **Q**Uando la venta queda perfecta, todos los daños, y perjuicios, que ſe ſiguen à la coſa ſin culpa del vendedor, ſe

entienden contra el comprador, aunque no sea entregado de la cosa.

2 El provecho, ò daño, que se sigue à la cosa vendida perfectamente, es del comprador; L. 23. tit. 5. part. 5. pero si la venta fuere de aquellas cosas que se suelen gustar, pesar, ò medir, el provecho, ò daño de la cosa no gustada, pesada, ò medida, es del vendedor, aunque el precio esté ajustado; L. 24. tit. 5. part. 5. y en caso de venderse à vista, y en junto trigo, aceite, vino, si es convenido el precio, sirve el daño, ò provecho para el comprador. L. 25. tit. 5. part. 5.

Verf. *Sed & si post, &c.*

1 Si una heredad se vendiere, y despues se mejorare, ò por la creciente de un rio, ò por otro motivo, este aumento es del comprador; y si fuere esclavo vendido, y se huyere, y el vendedor no se huviere obligado à guardarle hasta entregarle, le pierde el comprador, y lo mismo se ha de decir en otras cosas.

2 En practica se repite lo dicho sobre el §. antecedente, y el vendedor siempre está de eviccion, en especial hasta que se entregue la cosa.

Verf. *Utique tamen, &c.*

1 Pero al que compra compete la reivindicacion, porque aun es señor de la cosa el que no la ha entregado, y lo mismo es de la accion del hurto, y del daño hecho por culpa.

2 En terminos de accion es constante, y me remito al titulo de *Aët.* y en lo demás no hay duda, que el vendedor debe entregar la cosa vendida, estando siempre de eviccion; L. 22. tit. 5. part. 5. esto es, en el interin que no la entrega.

§. *Emptio*, 4.

1 La compra se puede hacer baxo condicion; v. gr. te vendo tal esclavo por diez libras, si dentro de un año es de tu gusto.

2 En practica resulta lo mismo de la L. 26. tit. 5. part. 5.

§. *Loca sacra*, 5.

1 Los lugares Sagrados, Religiosos, ò comunes, no se pueden vender, y si se vendieren como lugares profanos, puede el comprador recuperar los daños. Lo mismo se ha de decir, si hombre libre se comprasse por esclavo.

2 En practica es lo mismo. L. 15. tit. 5. part. 5.





## TITULUS XXV.

## De Locatione, &amp; conductione.

Princ. Locatio, &c. & §. Et  
que supra, 1.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. Si quien arrienda una heredad no coge frutos, si deberá pagar el arrendamiento.
4. Quando el Arrendador está tres días mas del plazo, si deberá continuar en el arrendamiento.
5. Si el comprador de una casa será obligado à mantener el arrendamiento de su antecesor.

I **D**Ar, y tomar en alquiler, es muy parecido à compra, y venta, porque en un caso, y en otro, convenidos en la cosa, y en el precio, quedan perfectos los contratos; de forma, que al que dà en alquiler compete la accion *Locati*, y al otro que recibe, la accion *Conducti*; y quando el precio se dexa en alvedrio de un tercero, sucede lo mismo que se ha dicho sobre compras, y ventas. Si uno diere

à coser un vestido, pagando lo que fuere justo, no es dàr, ni tomar en alquiler, y se dà la accion de *praescriptis verbis*.

2 En practica el alquiler es quando uno recibe un cavallo para viajar por tal precio, ò una casa para habitarla por un tanto; L. 1. tit. 8. part. 5. y el Arrendador debe cuidar de la cosa à uso de buen inquilino, sin exceder de sus limites, baxo pena de pagar los daños; de forma, que si es Arrendador de tierras, estará tenido à los perjuicios; L. 7. tit. 8. part. 5. ò cobrará mejoras si las huviere; L. 25. tit. 8. part. 5. y fenecido el dia, que se cumple el plazo, debe bolver al dueño la cosa alquilada; L. 18. tit. 8. part. 5. y antes del plazo no pueden ser echados; L. 6. tit. 8. part. 5. salvo sino pagare. L. 5. tit. 8. part. 5.

3 Quien arrienda una heredad, y no coge frutos, no es tenido à pagar arrendamiento, L. 22. tit. 8. part. 5. salvo si arrendò con renuncia de pérdida, nieblas, tempestad, &c. L. 23. tit. 8. part. 5.

4 Quien arrienda tierra, ò viña, si está tres dias mas, se entiende durar el arrendamiento por otro año, y por el mismo precio, lo que no sucede en las casas, porque las tierras no siempre se pueden arrendar,

y las casas si. *L. 20. tit. 8. part. 5.*  
 5 Si la casa arrendada se vende, el comprador no será tenido à pasar por el arrendamiento de quien vendió, salvo si se huviere convenido, ò el arrendamiento fué hecho para toda la vida; *L. 19. tit. 8. part. 5.* y tambien, quando el arrendamiento fué hecho por diez años, hypotecandose la misma casa para la seguridad del arrendamiento, he visto decidido, que en semejante caso debe pasar el comprador por el arrendamiento del vendedor.

§. *Præterea*, 2.

I SI Pedro tiene un cavallo, y Pablo otro, y mutuamente se les prestan, si uno muere en casa del otro, no compete accion de *locacion*, ò *conduccion*, si de *præscriptis verbis*.

2 En práctica vease el *num.* 2. del §. antecedente, de forma, que si el cavallo muere sin culpa del que trabaja con él, le pierde el dueño, lo que no admite duda.

§. *Adeò autem*, 3.

I PEDRO entrega à Pablo una heredad por tal pension, de forma, que pagando, no le será quitada en toda su vida, ni à su heredero. Sobre

cuyo contrato hubo disputa sobre si era compra, ò venta, locacion, ò conduccion; pero el Emperador Zenon decidió ser un contrato natural convenido entre las partes, y que éstos deben observarle; y si no se conviniere sobre el peligro de la cosa, y se pierde, perece para el dueño; y si se pierde parte, perece para el que cultiva la heredad.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 28. tit. 8. part. 5.* y llamase contrato de censo, que es muy semejante à locacion, y conduccion. *Dist. L. 28.* Si la cosa fuere de comunidad, y el tenedor no pagare aquella pension convenida por dos años, ò de tres, si fuere de persona particular, tiene derecho el señor para pedir la propiedad; y si el tenedor quisiere pagar las pensiones, tiene tiempo de diez dias; *Dist. L. 28. tit. 8. part. 5.* pero este genero de comisso, no le he visto en práctica, si solo la via executiva para el cobro de censos.

§. *Item queritur*, 4.

I PEDRO manda à un Platero, que de oro propio de éste haga una sortija, y le entrega diez ducados, dudase si será este contrato de compra, y venta, ò de locacion, ò conduccion. Casio resolvió, que en quan-

quanto al oro era compra, y en los trabajos era contrato de locacion; pero nosotros determinamos ser compra, y venta.

2 En práctica es compra, y venta, porque pagado el oro, y manufacturas, puede hacer lo que quiera del anillo; y si fuere locacion, y conduction en quanto los trabajos, ni podria disponer de ellos, ni del anillo, lo que sería cosa no oída.

§. Conductor, 5.

1 EL que toma en alquiler casa, heredad, ó cavallo, debe usar como buen inquilino, y con buena fee, aunque no haya tratado cosa.

2 En práctica es terminante el §. en la L. 7. tit. 8. part. 5.

Verf. Qui pro usu, &c.

1 EL que dió alguna cosa para usar de algun vestido, ò de otra cosa, si se empeora sin culpa del que la usa, es contra el dueño el daño.

2 En práctica vease el num. 2. ad princ. de este titulo.

§. Mortuo, 6.

1 MUERTO el conductor de una casa antes que se acabe el arrendamiento, continúa el heredero.

2 En práctica es lo mismo. L. 2. tit. 8. part. 5.



TITULUS XXVI.

De Societate.

Ad princ. Societatem, &c. &  
§. Et quidem, 1.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. Qué cosa sea compañía, y como se haga.
4. Sobre qué cosas puede haver compañía.
5. Si vale el convenio de que las ganancias sean al tenor de lo que diga un tercero.
6. Si un compañero puede valerse de prescripcion contra otro compañero.

1 LA compañía se suele hacer de todos los bienes, ó para algun negocio; v. gr. de comprar un genero. Si no huviere concierto sobre ganancias, han de ser con igualdad; y si huviere concierto, que el uno cobre dos partes de ganancias, teniendo dos de perdida, y el otro una parte de perdida, ó ganancia, vale el contrato.

2 En práctica es terminante el §. en la L. 3. tit. 10. part. 5.

Com-

3 Compañía es un conjunto de dos, ó mas personas con intencion de ganar algo, *L. 1. tit. 10. part. 5.* la que se hace interviniendo consentimiento de los intereseados; *Dict. L. 1. tit. 10. part. 5.* y puede ser hecha hasta tiempo cierto, y para toda la vida, *L. 1. tit. 10. part. 5.* fin que la compañía pase à los herederos, salvo si fuere hecha sobre arrendamiento de casas del Rey, ò del Consejo; *L. 1. tit. 10. part. 5.* pero regularmente en las compañías interviene escritura publica, que es lo mejor para caminar con mas claridad.

4 La compañía debe ser sobre comprar, y vender, cambiar, ò arrendar, ò sobre cosas permitidas en Derecho, y no sobre cosas injustas. *L. 2. tit. 10. part. 5.*

5 Si dos compañeros se convienen de que las ganancias sean al tenor de lo que diga un tercero, vale lo que èste haga, ajustandose à Derecho, porque de otra manera entra el Juez. *L. 5. tit. 10. part. 5.*

6 Un compañero contra otro no puede prescribir. *L. 5. tit. 15. lib. 4. Recop.*

§. *De illa sanè, 2.*

I Pedro, y Pablo hacen compañía con el pauro, que Pedro cobre dos partes

de ganancia, y solo pague una de pérdida. Quinto Musio fue de parecer, que tal contrato era contra naturaleza; pero Servio Sulpicio fue de contrario dictamen (que es mas estimado) porque à veces es mas el trabajo de un compañero, que los haveres puestos por el otro, y así se le puede computar mayor ganancia, y menos pérdida; y se juzgò por justo poderse convenir con tirar parte de la ganancia, y no de la pérdida: bien entendido, que si en una cosa se pierde, y en otra se gana, paganse los gastos, y lo que queda se reputa por ganancia.

2 Si un compañero pone mayor trabajo que el otro, puede cobrar ganancia proporcionada al trabajo, y aunque el otro no gane tanto, vale la compañía; *L. 4. tit. 10. part. 5.* pero si se conviniesen en que uno cobre la ganancia, y otro toda la pérdida, no vale; *L. 4. tit. 10. part. 5.* y tampoco vale el convenio engañoso. *L. 5. tit. 10. part. 5.*

§. *Illud expeditum, 3.*

I Si en una compañía se hiciera mencion de la pérdida solamente, ò de la ganancia sola, se entiende en lo que se calla, ò bien sea pérdida,

ò ganancia, competir por mitad entre los Socios.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 3. tit. 10. part. 5.*

§. *Manet* , 4.

1 **M**ientras dura el consentimiento, permanece la compañía, y faltando el consentimiento de una parte, se disuelve la sociedad, sino que haya dolo; de forma, que si cautelosamente se renuncia la compañía, que se tiene hecha de todos los bienes para ganar solo cierta herencia, debese partir esta ganancia, à lo que no estaria obligado si ganase al tenor de otra cosa distinta de la compañía, y al compañero que queda le pertenece toda la ganancia que huviere tenido despues del apartamiento del otro.

2 La compañía se deshace de muchas maneras. Primera, por muerte de un compañero, à excepcion de haverse pactado lo contrario. *L. 10. tit. 10. part. 5.* Segunda, si fuese un compañero desterrado para siempre en alguna Isla. *Diēt. L. 10. tit. 10. part. 5.* Tercera, quando la cosa sobre que es hecha la compañía se muere, ò se pierde. *Diēt. L. 10. tit. 10. part. 5.* Quarta, si el un compañero no quisiere serlo, y no huviere plazo, ò negocio determinado.

*L. 11. tit. 10. part. 5.* Quinta, quando el un compañero tuviese tan malas partidas, que el otro no le pudiera sufrir, ni vivir buenamente con el. *L. 14. tit. 10. part. 5.* Sexta, quando el un compañero es ocupado por el Rey, ò le mandan hacer algun servicio à favor del Rey, ò del comun de un Lugar. *L. 14. tit. 10. part. 5.* Y la septima, quando el un compañero no guarda lo capitulado. *Diēt. L. 14. tit. 10. part. 5.*

§. *Solvitur* , 5.

1 **S**E deshace la compañía muriendo un compañero, por ser personal, aunque queden mas compañeros, sino huviere pauto de unirse.

2 En practica repito lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Item si alicujus* , 6. & §. *Publicatione* , 7.

1 **S**E deshace la compañía acabandose el negocio sobre que fue hecha, y lo mismo quando los bienes de un compañero fuesen confiscados, pues se considera por muerto.

2 En practica es lo mismo, *L. 10. tit. 10. part. 5.* remitiendome al §. *Manet* de este titulo.

\*\*\* (X) \*\*\*

§. *Item*

§. *Item si quis*, 8.

I **S**I Pedro, y Pablo tienen compañía, y Pedro hace cesion de bienes, se acaba la sociedad; y si los demás compañeros convinieren el que siga en la compañía, empieza de nuevo.

2 En práctica digo lo mismo que sobre el §. antecedente, pues no siendo dueño de los bienes, que puso en compañía en virtud de la cesion, es preciso, que cese la compañía.

§. *Socius socio*, 9.

I **L**Os compañeros deben poner una regular diligencia en los bienes de la compañía, de la misma forma, que si cuidasen de sus cosas, pues el compañero, que lo contrario hiciere, debe pagar los daños por la culpa, y no por la acción *pro socio*.

2 En práctica es lo mismo; *L. 7. tit. 10. part. 5.* pues es constante, que el compañero que ocasionare perjuicio à la compañía, por no cumplir lo capitulado, ò por oponerse à Leyes Reales, ò al uso, y costumbres de Mercaderes, debe ser responsable.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS XXVII.

*De Mandato.*

Princ. *Mandatum contrahitur*, &c.

I **E**L mandato, ò encomendado acontece en cinco maneras; à saber, en lo que solo le toca al mandante, ò quando al mandado, y al mandante toca el negocio, ò por lo que pertenece à un tercero, ò por lo que toca al mandante, y à un tercero, ò al mandado, y à otro.

2 En práctica resulta lo mismo de las *Leyes 20. 21. 22. y 23. tit. 12. part. 5.*

§. *Mandantis tantum*, 1. §. *Tua gratia*, 2. & §. *Aliena autem*, 3.

I **L**A obligacion de lo encomendado, es solo por lo que se encomienda; por lo que al mandante solo toca, es en esta forma: Quando Pedro te encarga, que cuides de sus negocios. Por lo que pertenece à ti, y à quien encomienda, es v. gr. Pedro pide à Pablo dinero à cambio, y Pablo le dà con pension. Por lo que à otro toca, es en esta forma: Pedro encomienda

da à Pablo que cuide de los negocios de Ticio, ò que haga por èste alguna cosa.

2 En pràctica es lo mismo, segun resulta de las citadas *Le-yes* 20. 21. 22. y 23. *tit. 12. part. 5.*

§. *Sua & aliena*, 4. & §. *Tua & aliena*, 5.

I **P**Or lo que à sì, y à otro toca, se hace el mandato en esta forma: Pedro encomienda à Pablo, que cuide de sus negocios, y de los de Antonio. Por lo que à ti, y à otro toca, es v. gr. Pedro te encomienda à ti, que dèes dinero à Antonio con interès.

2 En pràctica es lo mismo; *L. 22. tit. 12. part. 5.* y si el encomendado no pudiere cobrar del tercero, debe pagar quien encomienda. *L. 22. tit. 12. part. 5.*

§. *Tua tantum gratia*, 6.

I **S**I Pedro dice à Pablo que emplee el dinero, que el mismo Pablo tiene, en comprar tierras, y no en darlo à credito, ò al contrario, este genero de mandar, mas es consejo, que mandato, y à nada es obligado el que encomienda. Si Pedro tiene el dinero en su arca, y Pablo le aconseja les preste à cam-

bio à Cayo, no està obligado por el consejo Pablo; pero si Pablo te mandò, que dièsses en credito el dinero à Cayo, dudase si Pablo quedará obligado; y Sabino respondió, que si.

2 En pràctica resulta lo mismo de la *L. 22. tit. 12. part. 5.*

§. *Illud quoque*, 7.

I **L**O que se manda contra buenas costumbres, no obliga; v. gr. Pedro encomienda à Pablo, que hurte una alhaja; si Pablo hurta, se le castiga, y no tiene accion contra Pedro.

2 En pràctica, nada contra Ley obliga; y en terminos del hurto, tiene el mandante la misma pena que el ladron, porque hacedores, y consentidores, merecen igual castigo.

§. *Is qui exequitur*, 8.

I **E**L mandado no puede exceder de su encargo; porque si se le encomienda mercar una heredad por 100. lib. y la merca por 200. lib. no puede el mandado reconvénir al mandante por el exceso, y aun la reconvencion por las 100. lib. no sería accion util, segun Sabino, y Casio.

2 En pràctica està puesto el remedio à estos generos de con-

contratos, y no se va con tanta sencillez, como insinuan los §§. porque se motivarian millares de pleytos. Lo que sucede es, que el mandado para exercer negocios, comprar, vender, &c. ha de tener el poder especial con escritura publica, pues de otra manera no se admite al mandado en negocio alguno judicial, ni extrajudicial; y de esta forma está bien claro en lo que se obliga el mandante, y en lo que parezca obligarse, queda obligado, segun se tiene bastante dicho. Y tambien se puede hacer el mandato con papel privado, ò ante testigos; pero lo mejor es con escritura publica.

*Verf. Sed diversa schola, &c.*

**O**Tros Autores dicen, que seria util la manda hasta los 100. ducados, cuyo parecer fue admitido por mejor; y si se comprare por menos de los 100. ducados, queda la accion firme, porque quien encomienda en mas, se entiende en menos.

2 En practica es lo mismo, pues el exceso queda sin disputa para el mandado, que excedió; y en lo demás queda la reconvencion libre, segun se ha fundado.

§. *Rectè quoque*, 9. & §. *Item si adhuc*, 10.

2 **S**I fuere existente la cosa encomendada, y el contrato de encomienda se revocare, se desvanece el contrato. Si el contrato de encomienda fuese entero, y muriese quien encomienda, ò el encomendado, se deshace el contrato; y si el que encomienda muere, y el encomendado practica el negocio ignorando la muerte del otro, tiene derecho para pedir por razon de lo encomendado.

2 En practica se repite lo insinuado sobre el §. *Is qui de este titulo*; y en lo que mira à espirar el mandato por muerte del mandante, se ha de tener presente, que si fuere poder para pleytos, y el pleyto fuere contestado, no espira el poder por muerte de quien le dió, porque el Procurador en este caso se considera *Tamquam dominus litis*; y de aqui se sigue, que despues de contestado el pleyto, puede el Procurador substituir, aunque no tenga el poder la clausula de substitucion.

*Verf. Et huic simile, &c.*

1 **S**I Ticio libertasse à su factor, y los deu-



dores de Ticio pagassen al factor por ignorancia, quedan libres.

2 En práctica no hay tales descuidos, pues aun con muchos pleytos no se puede cobrar, aunque es verdad, que si un deudor paga al que maneja los haberes del acreedor, que acostumbra cobrar, y pagar, dandolo el dueño por bien hecho, se paga bien, aunque el dueño le haya quitado el poder, ignorandolo el que paga.

§. *Mandatum*, 11. & §. *Mandatum* & *in diem*, 12.

I Cada uno es libre en tomar à su cargo negocios; pero una vez recibidos, debe acabarlos, ò renunciarlos para que el mandante haga sus diligencias, pues de otra manera tiene lugar la accion *mandati*, no interviniendo justa causa, la encomienda, se puede diferir *in diem*, y se puede practicar baxo de condicion.

2 No hay duda que el §. es terminante en práctica; y en terminos de Abogados, y Procuradores, se les obliga à acabar el negocio.

§. *In summa*, 13.

I EL mandato debe ser de valde, porque si interviene interès, ya muda

de especie; de forma, que en todo contrato, que no media interès, interviene la accion del mandato.

2 En práctica digo lo mismo, que sobre el §. antecedente.



## TITULUS XXVIII.

*De Obligationibus, quæ quasi ex contractu nascuntur.*

Princ. *Post genera*, &c.

I Ora hablarèmos de las obligaciones que no toman el sèr de contrato, si de quasi contrato.

2 En práctica se dirà en los correspondientes §§.

§. *Igitur*, 1.

I SI uno trata negocio de un ausente, nace entre estos dos la accion *negotiorum gestorum*, directa à favor del señor, y contraria à favor del que tratò el negocio, cuyas acciones no nacen de contrato, pues no le hubo, ignorando el señor, y este queda obligado à los gastos, y el otro à dár cuentas, lo que se determinò por conveniente, y à causa de que los dueños

no perdieffen sus derechos.

2 En práctica es lo mismo, *L. 26. tit. 12. part. 5.* porque si el dueño se va, y dexa una heredad, si otro la procura, y la mejora, tiene derecho contra el señor, y si así no fuera, nadie querría entrar en cosa alguna; pero se ha de tener presente, que quando el señor de una heredad se ausenta, el pariente mas propinquo acude à la Justicia, y mediante sumaria justifica el parentesco, la ausencia, y la total pérdida de la heredad, si no se cuida; y en su consecuencia pide facultad para cuidar, abonandosele quanto expendiere, pues de otra manera tiene muchos riesgos el que procure la heredad; y en medio de los demás negocios ha de mediar poder especial con escritura publica, y de otra manera no se admite para negocio alguno à otra persona, que à la principal.

§. *Tutores quoque*, 2.

1 Los Tutores que están obligados por la tutela, no se entienden obligados por contrato, porque no medió negocio entre el Tutor, y el Pupilo; y así interviene accion de tutela directa, y contraria.

2 En práctica vease el titulo de *Tutelis* para los derechos

del Tutor, y menor; y en lo que mira à si la accion nace, ò no de contrato, diré, que si es Tutor testamentario; no hay contrato, si quasi contrato; y si el Tutor fuere dado por la Justicia, hay formal contrato, pues fianza, y se obliga à hacer buenos los bienes del menor.

§. *Item si inter*, 3. & §. *Idem juris*, 4.

1 Si dos adquieren bienes mediante donacion, compete à cada uno la accion *communi dividundo*; y si dos fuesen herederos, compete à cada uno la accion *familiae erciscunda*; pero ambas acciones no nacen de contrato, si de quasi contrato.

2 En práctica es lo mismo, porque cada uno tiene derecho à la particion de bienes, sin que aparezca formal contrato entre los dos.

§. *Heres quoque*, 5.

1 El heredero para el pago de los legados no está propiamente obligado por contrato, pues no parece le haya havido, ni con el difunto, ni con el heredero, y así interviene quasi contrato.

2 En práctica, una vez que el heredero acepte, es obligado à pagar legados, y realmente

te no hay contrato, si quasi contrato.

§. *Item is cui*, 6.



## TITULUS XXIX.

*Per quas personas nobis obligatio  
adquiritur.*

Princ. *Expositis*, &c.

I **Q**uien paga por error à un tercero, este es obligado à bolverlo, no por contrato, si por quasi contrato, eo por distracto; porque el que paga dineros se entiende, que mas quiere deshacer contrato, que hacerle, y el tercero debe bolver el dinero, porque percibió lo que no era suyo.

2 En practica resulta lo mismo de la *L.37. tit.14. part.5.*

§. *Ex quibusdam tamen*, 7.

I **E**N ciertos casos no se puede repetir lo que no debiendose se pagò por error, asì como quando crece el litigio por la inficiacion, y esto procede por la Ley Aquilia; y por algun legado no se puede pedir lo pagado indebidamente; y se estableció, que si à los legatarios, y fideicomisarios se les pagasse sin deberseles, no se podia recobrar, en caso de ser legados à favor de Iglesias, ò de venerables Lugares por piedad, ò Religion.

2 En practica, lo que se paga no debiendo, se repite por la accion *indebiti*.

I **P**odemos adquirir por nosotros mismos, por nuestros hijos, y por nuestros Esclavos. Lo que adquirimos por nosotros, y por nuestros esclavos, es nuestro, y podemos hacer lo que queramos; y en lo que adquirimos por nuestros hijos, tenemos solo el usufruto; y la propiedad es de los hijos, segun la adquisicion.

2 En practica, en orden à lo que se adquiere por el esclavo, es conforme à la *L.7. tit.21. part. 4.* y en lo demás vease el titulo *de Patria potest.* §. *Jus autem*, num. 5. y el *tit.9. lib. 2.*

§. *Item per liberos*, 1. & §. *Per eum*, 2.

I **A**dquirimos obligacion para nosotros por dichas personas en dos casos; à saber, ò por trabajo de los que tenemos en nuestro poder, ò por nuestra haciendas y tambien adquirimos por el esclavo, que poseemos con buena fee, y por el

que tenemos solo el usufruto, por las mismas causas.

2 En práctica vease el título de *Usufructu*, y lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Communem servum*, 3.

1 EL esclavo comun ad- quiere para sus señores, esto es, segun la parte que cada uno tuviere, à excepcion de estipular el esclavo para un dueño solo; y. gr. Prometes dár à Pedro, mi señor, cien ducados? Prometo. En cuyo caso solo adquiere Pedro; y lo mismo se ha de decir, quando por mandado de Pedro estipula, pues aunque hubo duda, se definiò à favor del señor, que manda estipular.

2 En práctica es lo mismo, segun se ha fundado en los títulos de *Stipulatione servorum*, & de *Mandato*.



### TITULUS XXX.

*Quibus modis tollitur obligatio.*

Princ. *Tollitur*, &c.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Práctico.*

3. *Para quien perece la cosa señalada para el pago.*

1 Q Uien paga lo que debe, deshace la obligacion, aunque pagasse

una cosa por otra, consintiendo el acreedor, sin que sea del caso el que el mismo deudor haga el pago, como lo practique otro por el, ò con ciencia, ò sin ella, ò contra voluntad del deudor.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 2. y 3. tit. 14. part. 5. L. 32. tit. 12. part. 5.* debiendo ser las pagas al tenor de lo tratado; *Dict. L. 2. y 3. tit. 14. part. 5.* y en poder del acreedor, ò de su Procurador para cobrar, *L. 5. tit. 14. part. 5. y* en caso de ser menor el acreedor, y no tener Curador, debe pagarsele con autoridad de Juez, pues de otra manera pagará segunda vez, si el menor se malgasta el dinero. *L. 4. tit. 14. part. 5.*

3 Si para pago se señalare un cavallo, y muriere antes del plazo sin culpa del tenedor, se deshace la obligacion. *L. 9. tit. 14. part. 5.*

Verf. *Item si reus*, &c.

1 P Agando el deudor principal, queda libre la fian-

fianza, y pagando la fianza, queda libre el principal.

2 Que pagando el principal quede libre la fianza, es constante; porque fianza es obligarse à pagar excusos los bienes del principal: luego pagando el principal, queda libre la fianza; pero pagando el fiador, no queda libre el principal, acerca del fiador, y para con el acreedor de los dos, pues contra el primero tiene el fiador lasto, esto es, escritura de haver pagado, y accion para repetir lo pagado, segun se ha fundado en los titulos de *Fidejussoribus*, & de *Duobus reis stip. & promitt.*

§. *Item per acceptilationem*, 1.

1 **L**as deudas de palabra, se deshacen con palabras; v.gr. Das por recibido lo que te prometì? Doylo por recibido; cuya norma se llama acceptilation.

2 En practica resulta lo mismo de la *L. 2. tit. 14. part. 5.* pues dandose por contento el acreedor, se acaba la obligacion.

§. *Est autem*, 2.

1 **H**ay estipulacion que se llama Aquiliana, que introduxo Gallo Aquilio, que renueva todas las obliga-

ciones; v. gr. todo lo que debes darme por qualquiera motivo, ò engaño, ò pleyto, &c. Aulo Gelio hizo estipulacion de que se le diese dinero, quanto valiesse cada cosa, à saber, ò el motivo, ò engaño, &c. y Numercio Nigidio se lo concediò; y despues preguntaronse al revés en esta forma: Has por recibido? Y el otro respondiò, que si.

2 En practica queda dicho en las estipulaciones, que quantas cosas se recopilan en la manda, y el otro dice prometido, es obligado à darlas; y si el otro las dà por recibidas, se acaba la obligacion, para lo qual repito lo que tengo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Præterea*, 3.

1 **P**Or la novacion de contrato se quita el primero; v.gr. Lo que yo te debo, te lo pagará Pedro, y el acreedor acepta; de forma, que aun siendo inutil la postrer obligacion, se quita la primera por el derecho de novacion; v. gr. Pedro acreedor acepta el pago de Pablo menor, sin autoridad del Curador, en cuyo caso se pierde la deuda, porque el primer deudor queda libre por la novacion, y el menor tambien, por razon de la edad.

2 En práctica es lo mismo, pero expresamente ha de constar, que el acreedor dexa libre al primer deudor, accontentandose del menor. *L. 15. tit. 14. part. 5.*

Verf. *Non idem, &c.*

1 **N**O milita el mismo derecho en el caso de aceptarse promesa del esclavo, por quedar obligado el primer deudor; y entonces decimos, que hay novacion, quando expresamente se dice entre los contrayentes, pues de otra manera se entiende, que la segunda o-

bligacion coadyuva à la primera.

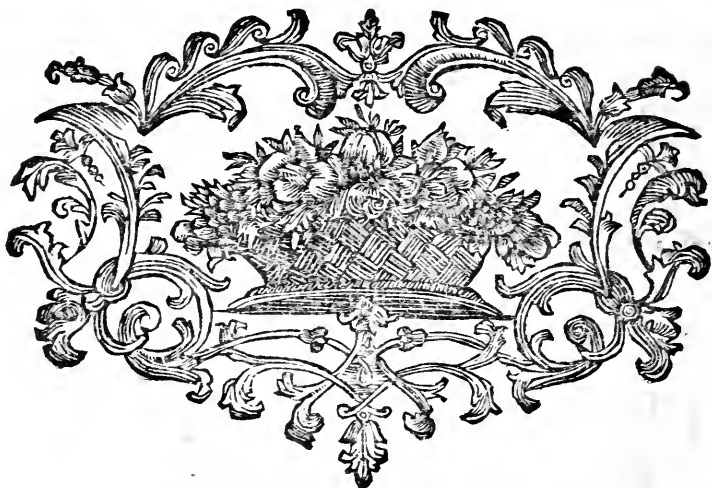
2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 15. tit. 14. part. 5.*

§. *Hoc amplius, 4.*

1 **T**odo lo que se hace por consentimiento; v. gr. compras, ventas, locaciones, y conducciones, se deshace por contrario consentimiento.

2 En práctica es lo mismo, *L. 2. y 3. tit. 14. part. 5.* amás de quedar explicados en sus correspondientes titulos.

## FIN DEL LIBRO III.






## LIBER IV. TITULUS I.

## DE OBLIGATIONIBUS

## QUÆ EX DELICTO NASCUNTUR.

Princ. *Quum sit expositum, &c.*

I  Aviendo trata-  
do de las obli-  
gaciones que  
nacen de con-  
trato, ò qua-  
si contrato,

nos resta à manifestar las que na-  
cen de maleficio; v.gr. de hurto,  
robo, daño, ò injuria.

2 En practica tratarèmos al  
tenor de cada §.

§. *Furtum*, 1. & §. *Furtum*  
*autem*, 2.

1. *Sentido Theorico.*

2. *Sentido Practico.*

3. *Si se comete hurto comprando*  
*de criado, ò criada, ò esclavo.*

y animo de lucrarla. Se dice  
*Furtum* de *Furbum*, que signi-  
fica cosa negra, por hacerse  
los hurtos las mas veces à es-  
condidas, ò de noche.

2 En practica el hurto es  
quando uno toma cosa mueble  
à escondidas, contra la volun-  
tad de los dueños, con animo  
de lucrar posesión, ò propie-  
dad. *L. 1. tit. 14. part. 7.* Di-  
cese *Mueble*, porque en la cosa  
raíz, ò sita, no puede haver  
hurto; *Diēt. L. 1. tit. 14. part.*  
7. cuyo delito es aborrecido, y  
castigado por todos Derechos.  
(*Aēt. Apost. cap. 5.*) *L. 7. y 9.*  
*tit. 11. lib. 8. Recop.*

3 Y aun es impermitido  
mercar cosas de comer, ò alha-  
jas por manos de criados, ò

**H**urto es tomar cosa  
ajena con engaño,

criadas, y quien merca, es tenido por ladron, pues le encubre, y como à tal debe ser castigado. *L. 5. tit. 20. lib. 6. Recop.* Y lo mismo se ha de decir del que merca de esclavo, salvo si tuviere trato de mercar, y como à tal fuere conocido, *L. 16. tit. 11. lib. 5. Recop.* cuyas penas expondré en el §. *Conceptum* de este titulo.

§. *Furtorum autem*, 3.

**I** **D**Os maneras hay de hurto; uno manifesto, otro no manifesto. Hurto manifesto es, quando el reo es hallado con el hurto en las manos, ò en el lugar del hurto, ò antes que salga de las puertas de la casa donde cometió el hurto, ò le hallaren con la cosa hurtada antes de llevarla al lugar determinado. Y hurto no manifesto es, quando no es encontrado el ladron en dichos lances.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 2. tit. 14. part. 7.*

§. *Conceptum*, 4.

**I** **F**urtum conceptum es, quando ante testigos se busca la cosa hurtada, y se halla en poder de otro; y contra este hay la accion *concepti*, esto es, para pedir la cosa hurtada, que se escondió. *Furtum*

*oblatum* es, quando uno te ofrece un cavallo hurtado, y tu le recibes; y si te le diessen con animo de que fuese hallado en tu casa, le compete la accion *oblati* contra quien le dió el cavallo. *Actio prohibiti furti*, compete à quien busca una cosa, que se la han hurtado, contra quien le impide el buscarla.

2 En práctica no nos detenemos con estas normas de acciones *concepti*, *oblati*, &c. lo uno porque no somos obligados à decir en los pedimentos los nombres de las acciones theoricas; y lo otro, porque tenemos muchas Leyes Reales, que dan à cada uno lo que es suyo con mas claridad (aunque es verdad, que si se repara en los casos, y se busca la significacion Latina, es todo uno) y se evidencia de la *L. 18. tit. 14. part. 7.* pues al ladron manifesto se le hace bolver la cosa hurtada con el quatro tanto, al ladron no manifesto con el *duplo*; y si alguno diere ayuda, ò consejo, debe pagar dos veces mas de lo que vale la cosa. Y en lo que mira à la pena corporal, se ha de tener presente, que en el año 1552. se hizo la *L. 7. tit. 11. lib. 8. Recop.* la que regulando penas antiguas, establece, que el que hurtare la primera vez, se le saque à la verguen-



guenza, y los cien azotes, que se comuten en quatro años de Galeras, si el ladron fuere mayor de 20. años: por la segunda vez incurrirá con cien azotes, y perpetuas Galeras. Si el delito fuesse en la Corte, por la primera vez cien azotes, y ocho años de Galeras, y por la segunda ducientos azotes, y Galeras perpetuas. Despues en el año 1566. se hizo la *L. 9. tit. 11. lib. 8. Recop.* aumentando dicha pena; à saber, los quatro años de galeras, à seis, y los ocho à diez, aunque el ladron sea de 17. años. En virtud de estas dos Leyes quedaron temperadas las antiguas, y en especial la *L. 1. tit. 23. lib. 5. Recop.* hecha en Madrid el año 1367. la que establece pena de muerte al que hurtare en la Corte; pero nuevamente se ha establecido pena de muerte al que hurtare en la Corte, ò quatro leguas en su contorno, valor de quatro reales de vellon.

*Verf. Preterea, &c. §. Pœna manifesti, 5.*

**I** EL Pretor introduxo pena contra aquel que no quiso se llevàra la cosa hurtada, que fue encontrada en su casa, por la accion *furti non manifesti*; pero esta accion, y las del antecedente

§. se dexaron de usar, por ser cosa clara, que los que reciben cosa hurtada, y la encubren, deben pagar el quatro tanto por el hurto manifesto, y el duplo quando no es manifesto.

**2** En pràctica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

*§. Furtum autem, 6.*

**I** SE comete tambien hurto por el que usa de una alhaja teniendola en deposito, ò el que toma la cosa por un fin, y usa de otro diferente; v. gr. si Pedro pide una porcion de plata para asfistir à unos combidados, y la llevassè à otro Lugar, ò si pide el cavallo para una legua, y camina dos.

**2** En pràctica no se reputan por hurto las especies de este §. por saltar las circunstancias que fomentan el hurto, que se llevan insinuadas en el §. *Furtum est* de este titulo; y asì, solo serà obligado el que llevò el cavallo à pagar la muerte, ò herida, ò mas trabajo del cavallo, segun se ha dicho en los correspondientes titulos de *Deposito, Locacion, &c.*

*§. Placuit, 7.*

**I** SI el que recibe una cosa prestada para un fin, y pràctica otro, sabiendo,

do, que si el dueño lo supiera no hubiera prestado la cosa, comete hurto.

2 En práctica repito lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Sed & si credat*, 8.

1 **S**I Pedro piensa que contra voluntad del señor usa de una cosa, y el señor está contento, no comete hurto, de lo que se suscitò la question siguiente. Pedro incita à un esclavo para que hurte à su dueño una alhaja; el esclavo manifiesta el caso al dueño, y este le permite al esclavo que la hurte, y se va en seguida del esclavo, y encuentra, que Pedro recibe del esclavo la cosa hurtada: De cuyo caso resultò el *utrum*, si al dueño le competia la accion de hurto, ò la del esclavo corrompido; y se resolvió, que ambas.

2 En práctica compete accion de hurto contra el que diò el consejo. *L. 7. tit. 14. part. 7.*

§. *Interdum etiam*, 9.

1 **C**OMETE hurto el que quita un hijo al padre que le tiene en su poder.

2 En práctica se reputa por hurto; pero al reo solo se le multa, y apercibe, con tal, que vuelva al hijo sin daño al-

guno, y con el supuesto; que no fué quitado para venderle à los enemigos; pues si el que hurta fuere hidalgo, se le castiga con presidio, ò minas, y si fuere plebeyo, pierde la vida. *L. 22. tit. 14. part. 7.*

§. *Aliquando autem*, 10.

1 **T**AMBIEN se puede cometer hurto en cosa propia; v. gr. Pedro presta à Pablo cien ducados, y el deudor entrega al acreedor una alhaja, y despues se la toma à escondidas.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 9. tit. 14. part. 7.* de forma, que si el Juez condenare en alguna cosa al dueño, debe servir para el acreedor; pero si la hurtare un tercero, debe instar la accion quien la tenia empeñada; y si el Juez condenare en alguna cosa al reo, sirve para el que tenia prestada la cosa, y en descuento de la deuda porque se empeñò. *Dict. L. 9. tit. 14. part. 7.*

§. *Interdum*, 11.

1 **E**L que dà consejo, y ayuda, ò el que forma ideas, ò arrima escala para que hurte, es tenido al hurto, y no lo será el que solo dà consejo.

2 En práctica, hacedores,  
y

y consentidores , deben ser igualmente castigados , y aun dando consejo. *L. 4. tit. 14. part. 7.*

§. *Hi qui* , 12.

1 **L** Os que están en poder de sus padres, ò sus señores , si toman algo al padre , ò señor , cometen hurto , y nadie lo puede adquirir por tiempo , sin ser purgado el vicio , y con todo no hay accion de hurto ; pero si un tercero diessse ayuda para el hurto , estará tenido por el hurto.

2 En práctica , si el ladron fuesse hijo , ò nieto , ò muger legitima , ò esclavo del dueño , no se puede pedir por hurto , aunque el tal dueño puede castigarlos con prudencia ; *L. 4. tit. 14. part. 7.* y esta cosa hurtada nadie la puede adquirir por tiempo. *Diēt. L. 4. tit. 14. part. 7.* Y el que diere ayuda , ò consejo , es tenido à la accion de hurto , aunque no haya percibido la cosa. *Diēt. L. 4. tit. 14. part. 7.* Pues si hay seis ladrones de una cosa , todos están mancomunados para pagar el daño. *L. 20. tit. 14. part. 7.*

§. *Furti autem* , 13. & §. *Unde constat* , 14.

1 **L** A accion de hurto incumbe al que le

importa , que la cosa esté guardada ; aunque no sea señor de ella , lo que acontece en el depositario , y en el que tiene la cosa prestada , aunque fuese ladron el mismo dueño.

2 En práctica es lo mismo ; *L. 9. tit. 14. part. 7.* y tanto al señor como al heredero , compete accion de hurto contra el ladron , y su heredero ; *L. 4. tit. 14. part. 7. L. 20. tit. 14. part. 7.* bien entendido , que contra el heredero no se entienden penas corporales , si pecuniarias , como costas , daños , y perjuicios.

§. *Item si fullo* , 15.

1 **S** al Limpiador del vestido , ò Sastre , le hurtaren un vestido , y el Sastre , ò Limpiador pudieren pagar el vestido , les compete accion de hurto , y si no le pudieren pagar , compete la accion al señor del vestido.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 10. tit. 14. part. 7.* y si el señor del vestido no estuviere en el Lugar , puede instar la accion aquel à quien se le ha hurtado la cosa , aunque no tenga de que pagar. *L. 10. tit. 14. part. 7.* Y lo mismo se ha de decir de qualesquiera otros trages. *L. 10. tit. 14. part. 7.*

§. *Que*

§. *Que de fullone*, 16.

**I** Pensaron los Antiguos, que lo mismo que se ha dicho del Menestral, ó Fabricante, se entendia para el que tuviera una cosa prestada; pero se estableció, que si Pedro presta à Pablo una capa, y Antonio la hurta, puede Pedro instar, ó que le vuelva Pablo la capa, ó su precio, ó la accion de hurto contra Antonio: de forma, que si Pablo paga la capa, à este le compete la accion de hurto contra Antonio; y si Pedro fuese ignorante del hurto, y pidiere la capa à Pablo, y antes de cobrarla supiere el hurto, puede dexar la accion de pedir la capa à Pablo, y pedir la por hurto à Antonio.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 11. tit. 13. part. 7.*

§. *Sed is apud quem*, 17.

**I** EL que tiene la cosa en deposito, solo es obligado al mal engaño, y así no le incumbe la accion del hurto, si al dueño del deposito, en caso de ser este hurtado.

2 En práctica, si el depositario se obliga à hacer bueno el deposito, y se le hurtan, puede instar la accion de hurto; *L. 12. tit. 14. part. 7.* pero

si el deposito fuese liso, sin formal obligacion de bolverle, incumbe la accion de hurto al dueño, y no al depositario. *Dict. L. 12. tit. 17. part. 7.*

§. *In summa*, 18.

**I** UDASE si el menor de 14. años puede cometer hurto, tomando cosa aiena; y se resolvió, que si, con tal, que el menor tenga cerca de 14. años, y se discorra, que tiene bastante malicia para conocer que es mal hecho el hurtar.

2 En práctica, los menores de 14. años y medio, los locos, ó desmemoriados, no son tenidos à la pena del hurto. *L. 17. tit. 14. part. 7.*

§. *Furti*, 19.

**I** LA cosa hurtada se puede pedir al ladron, ó à su heredero, aunque no posea la cosa hurtada: tambien se puede pedir en donde se encuentre.

2 En práctica es terminante el §. *L. 20. tit. 14. part. 7.* y en lo que mira à pedirse la cosa à donde se encuentre, es tambien constante; porque la cosa en donde quiera que esté, clama por su dueño.



## TITULUS II.

## De Vi bonorum raptorum.

## Princ. Qui vi res, &amp;c.

1. Sentido Theorico.
2. Sentido Practico.
3. Como el Mercader incurra en la pena de ladron, y publico robador.

I **L**A accion vi bonorum raptorum cõpete contra quien toma por fuerza las cosas ajenas, cuya accion dentro del año es del quatro tanto; esto es, bolver la cosa, y tres veces mas en valor, y despues del año es accion simple, aora sea el reo encontrado con el hurto, aora no.

2 En practica el robo acontece en la misma forma, L. 1. tit. 10. part. 7. yã sea en poblado, ò despoblado, ò quando la casa se cae, ò la Nave perece, ò con titulo de ayudar pillan alguna cosa. L. 1. tit. 13. part. 7. La pena del robo queda dicha en el titulo antecedente, pero siendo en despoblado, ò camino real, se lleva sus ducientos azotes con ocho años de Galeras; y por la segunda

vez otros ducientos, y Galeras perpetuas, eo que no salga de ellas sin especial permiso de la Sala: bien entendido, que hay millares de circunstancias que temperan castigos, y cada una podrã buscarse al tenor del assunto, y de las defensas que previenen las Leyes Reales.

3 Mercader es el que compra, y vende con animo de ganar, L. 1. tit. 7. part. 5. è incurre en pena de ladron, y publico robador, quando se alza con bienes ajenos; L. 1. y 2. tit. 19. lib. 5. Recop. y lo mismo quando el Mercader pide espera, y finge acreedores, ò paga baxo mano al que le dà espera, ò escondiere libros de cuenta, y razon. L. 7. tit. 19. lib. 5. Recop.

## §. Ita tamen, 1.

I **P**edro toma una cosa que possée Pablo, pensando que era suya, y contra voluntad de Pablo, en cuyo caso no incurre Pedro en pena de robador; y para obviar malicias, y escusas, se determinò, que nadie por su autoridad tomara bienes que otro possieyra, y de lo contrario, que perdiera el señorio si le tenia, y si no, el otro tanto; y lo mismo en cosas sitas.

2 En practica es prohibido el

el que Pedro se tome la justicia por sus manos, pues si toma cosa, ò entra en heredad en dicha forma, si tiene derecho, le pierde, y si no, debe bolver la cosa con otro tanto de valor, costas, daños, y perjuicios. *L. 10. tit. 10. part. 7. L. 3. tit. 13. part. 7.* Tengase presente, que la pena del otro tanto nunca la he visto conceder.

§. *Sanè*, 2.

**N**O es menester que sea dueño de la cosa quien inste accion de robo, basta que le importe el que no se robe; v. gr. siendo depositario, ò usufructuario, ò teniendo en prenda la cosa, &c. y quando se insta la accion, se ha de pedir, que se declare proceder la restitution de la cosa, por quanto era contada en el numero de cosas de quien la pide, y no se ha de pedir la ganancia del señorio de la cosa; y lo mismo que se ha dicho para la instancia de accion de hurto, se ha de entender para el robo.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 2. tit. 13. L. 9. tit. 14. part. 7.*



### TITULUS III.

#### *De Lege Aquilia.*

Princ. *Damni, &c. & §. Quod autem*, 1.

**Q**Uien hace daño para injuriar à otro, es tenido à la accion *damni injuria*, ordenada por la Ley Aquilia; de forma, que quien matare agena oveja, ò otro animal, que suele apacentarse, debe pagar el daño, lo que no milita en las fieras, bestias, perros, y demás, que no suelen ir con rebaños, v. gr. multitud de perros, &c.

2 En practica es lo mismo. *L. 6. tit. 9. part. 7.*

§. *Injuria autem*, 2. §. *Ac ne is*, 3. & §. *Itaque si quis*, 4.

**E**L que mata sin razon, comete injuria: quien mata al saltador que espera para matarle, no tiene pena sino puede huir del peligro à menos que marando. Quien mata por acafo, y sin culpa, tampoco tiene pena. Si el Soldado matare à tu esclavo en el lugar donde acostumbra tirar, no

no tiene pena , y la tendrá quando tiràre fuera del lugar acostumbrado ; pero si otro qualquiera matàre à tu esclavo, tiene culpa.

2 En terminos de matar al saltador , es conforme à la *L. 4. tit. 9. part. 7. L. 2. tit. 8. part. 7.* y en lo demás corresponde à las *Leyes 6. tit. 9. part. 7. L. 6. tit. 15. part. 7.*

§. *Item si putator* , 5.

I SI un Podador , eo Labrador , que aporca los arboles , echàre rama al camino Real sin dàr voces para que se aparte quien passè , è hiriere , ò matàre à alguno, comete delito ; pero si echàre la rama en medio de la heredad , en donde no se suele pasar , aunque hiera , ò mate, y no de voces , no tiene pena.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 6. tit. 15. part. 7.* y lo mismo se ha de decir del Maestro de Obras, &c.

§. *Præterea si Medicus* , 6. §. *Imperitia*, 7. & §. *Impetu* , 8.

I EL Medico que no sabe curar , ò por impericia mata , ò hace perder miembro , ò se dexa al enfermo, es tenido à la culpa ; y lo mismo se ha de decir de las demás facul-

tades en que los Maestros no pudiesen el debido cuidado.

2 En práctica , así el Físico , como el Albeytar , que por mala medicina ocasionaren daño à hombre , ò bestia , ò se dexaren la cura , son responsables à daños , y perjuicios. *L. 9. tit. 15. part. 7.* Lo mismo se ha de decir de los Sastres , Zapateros , Maestros de Obras, &c. que contra leyes de sus oficios , práctica , y costumbre fabricàren sus respectíve maniobras. *L. 21. tit. 32. part. 3.* Lo mismo milita contra los Abogados , que por impericia , ò malicia , ò falta de práctica , ò negligencia perdieren el pleyto. *L. 6. tit. 16. lib. 2. Recop.* Lo mismo se ha de decir contra los Jueces que juzgàren por amor , odio , è interès , ò por regalos , aunque sean de comer , ò por falta de inteligencia , pues son responsables con costas , daños , y perjuicios , entre otras penas. *L. 24. tit. 22. part. 3. L. 4. y 5. tit. 9. lib. 5. Recop.*

§. *His autem* , 9.

I SI Pedro mata à tu esclavo à tiempo , que està cojo , ò manco , ò en el año antecedente huviere estado sano , debe Pedro pagar aquel mayor precio que valia el esclavo en el mejor tiempo del año antecedente , cuya accion no passà al he-

heredero , por fer mas la pena, que el daño.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 18. tit. 15. part. 7.* militando lo mismo si Pedro matàre buey , ò mula. *Diçt. L. 18. tit. 15. part. 7.*

§. *Illud non ex verbis* , 10.

1 **S**I Pedro mata à un esclavo ageno , no solo es tenido à pagar lo que es en sì , si todo el daño que se si-guiere al dueño. Lo mismo se ha de decir si Pedro matàre à uno de dos esclavos , que es-tàn acostumbrados à representar, ò cantar juntos , pues debe pa-gar el matador el precio que tambien dexa de valer el otro esclavo por carecer de la com-pañia del otro.

2 En práctica es terminan-te el §. *L. 19. tit. 15. part. 7.*

§. *Liberum autem* , 11. &

§. *Caput* , 12.

1 **S**I à Pedro le mataren un esclavo , puede pedir el daño por accion civil, ( por particular sentencia de la Ley Aquilia ) ò por accion cri-minal. El capitulo segundo de la Ley Aquilia , no està en uso.

2 En práctica se puede pe-dir , ò yà civil , ò yà criminal-mente , segun fuere el caso.

§. *Capite tertio* , 12.

1 **E**N el capitulo 3. de la Ley Aquilia se pre-

venia de todo el demàs daño, pues si Pedro hiriere à tu es-clavo , ò à tu bestia , se dà ac-cion para el daño ; como , y tambien si se maltrataren ves-tidos , ò se quemaren casaf,&c. por dicha Ley Aquilia se co-bran perjuicios.

2 En práctica se piden qua-lesquiera perjuicios contra quien tiene culpa. *L. 18. tit. 15. part. 7.*

Verf. *Denique*, &c.

1 **P**OR dicho capitulo de la Ley Aquilia se le dà pena , v. gr. al Tendero que adultera el vino , azeyte , &c. ò contra aquel que es causa de que se corrompa el genero.

2 En práctica resulta lo mis-mo de la *L. 1. tit. 15. part. 7.*

§. *Illud palam* , 14. & §. *At nec* , 15.

1 **P**OR el primer capitu-lo de la Ley Aqui-lia se condenaba à Pedro que mataba à una bestia , en todo aquel precio que mas valia en el año antecedente à la muer-te ; pero en el presente capitu-lo se regula el año à 30. dias.

2 En práctica , si el daño cayere sobre esclavo , ò bestia que se suele pacentar , se paga al tenor del mas valor que im-portàre en el año antecedente ; *L. 18. tit. 15. part. 7.* pero si el daño recayese en otros anima-les , que no suelen pacentarse , son firmes los 30. dias del §.

*L. 18.*



L. 18. tit. 15. part. 7.

§. *Caterum*, 16.

I SI Pedro con su cavallero atropellare bestia de otro, ò esclavo, ò hiciere correr un rebaño hasta despeñarse, ò maltratarse, ò hiciere que el esclavo subiere por una pared peligrosa, cayere, y se matare, ò hiriese, se concede contra Pedro la accion util; pero si el esclavo fuesse arrojado por Pedro al rio, y no recibiere daño, es tenido à la pena de la Ley Aquilia; pero si el daño no ha empeorado al cuerpo, no media la accion util, ni la pena de la Ley Aquilia, si solo la accion *in factum*, que es declarandose el daño hecho; v. gr. si Pedro se doliesse de un esclavo, y lo soltasse.

2 En practica dicho Pedro debe pagar los daños que ocasiona. L. 21. tit. 15. part. 7.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS IV.

### De Injuriis.

Princ. *Generalis injuria*, &c.

I LA injuria, generalmente hablando, se toma por qual-

quiera cosa hecha contra Ley; una vez significa afrenta, ò menosprecio de la persona, otra vez se toma por el daño que se ocasiona à la cosa, y otra se recibe por la injuria que practica el Juez.

2 En practica resulta lo mismo de las Leyes 1. y 2. tit. 9. part. 7.

§. *Injuria autem*, 1.

I LA injuria no solo se comete dandose puñadas, palos, azotes, heridas, &c. si que tambien afrentando, ò poseyendose los bienes agenos, ò haciendo versos infamatorios, ò cantando flaquezas de otro, ò haciendo fuerza en la castidad de muger virgen.

2 En practica resulta lo mismo de las Leyes 1. 2. 3. 4. y 5. tit. 9. part. 7.

§. *Patitur*, 2.

I P Uede uno recibir injuria en si mismo, en sus hijos, muger, y nuera; y la muger no puede pedir injuria del marido, si el marido de la muger.

2 En practica es terminante el §. en la L. 9. tit. 9. part. 7.

§. *Servis*, 3.

I SI Pedro dà una puñada à un esclavo ageno,

no, no compete al señor acción de injuria, à excepcion de ser la injuria en afrenta del señor.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 9. tit. 9. part. 7.*

§. *Si communi*, 4. & §. *Quod si*, 5.

1 **S** un esclavo de dos dueños recibiere injuria, se entiende comun para los señores, y no por la parte que cada uno tiene en el esclavo. Si Pedro tiene el usufruto de un esclavo, y à este le injurian, pertenece la injuria al dueño del esclavo, y no al del usufruto.

2 En practica se colige lo mismo de la *L. 9. tit. 9. part. 7.*

§. *Sed si libero*, 6.

1 **S** Pedro tiene un criado que le sirve, y le afrentan, no tiene Pedro la acción de injuria, si no es que le huvieren maltratado en afrenta de Pedro. Lo mismo se ha de decir del esclavo ageno, que sirve à Pedro.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 10. tit. 9. part. 7.*

§. *Pœna autem*, 7.

1 **L**A pena del que injuriaba era la del Talion por la Ley de las doce Tablas; pero si fuere hues-

so quebrantado, era la pena en dinero. Despues los Pretores permitian al injuriado, se tasasse la injuria; y en lo que resultaba, se condenaba al que injuriaba. La pena del Talion no se usa, y la introducida por los Pretores està mas en practica, al tenor de las circunstancias de la injuria, y del injuriado.

2 En practica hemos de distinguir dos generos de injuria, una de palabra, otra de obra; *L. 1. tit. 9. part. 7.* de forma, que si la injuria fuere de palabra, hay diversidad, pues si la palabra fuese de *Ladron*, *Putá*, *Sodomítico*, *Cornudo*, *Traydor*, *Alcabuete*, ò *Herege*, debe desdecirse ante el Juez quien dixere qualquiera de dichas palabras, y ser multado con 1200. maravedis, la mitad para la Camara, y la otra mitad para el injuriado. *L. 2. tit. 10. lib. 8. Recop.* Y si fuere el injuriador hijo-dalgo, no se desdice, y solo paga 2000. maravedis; à saber, mil para la Camara, y mil para el injuriado. *L. 2. tit. 10. lib. 8. Recop.* Y si el injuriador justificare la injuria, no debe tener pena; *L. 1. tit. 9. part. 7.* à excepcion de ser injuria por escrito, pues no se admite prueba. *L. 3. tit. 9. part. 7.* Y lo mismo se ha de decir quando la

in-

injuria es contra Padre, Abuelo, ò Suegro. L. 2. tit. 9. part. 7. Y si las palabras fueren menores, que las referidas, paga el que injuria 200. maravedis para la Camara, quedando al arbitrio del Juez otros castigos, al tenor de las palabras, y personas; L. 3. tit. 10. lib. 8. Recop. pero si la injuria fuere de herida, se aprisiona al que injuria, y se le castiga segun, y conforme fuere la herida, y con que, pues si fuere con puñal, rejon, ò pistola, entran las penas de la nueva Pragmatica, así por la herida, como por la arma. Si fuere la herida con espada, palo, ò piedra, como el herido fane, se apercibe al reo, y se le condena con costas, daños, y perjuicios, y se le suelta de la carcel apercibido.

§. Sed & Lex, 8.

1 LA Ley Cornelia introduxo la accion de injuria, la que compete à quien diga que le han maltratado, ò que por fuerza le han merido en su casa, y por su casa entendemos, aora sea alquilada, ò propia, ò viva alojado, ò de valde.

2 En practica resulta lo mismo de la L. 6. tit. 9. part. 7.

§. Atrox injuria, 9.

1 GRANDE, ò atroz injuria es, ò por razon del hecho; v. gr. dar de palos, ò herir en un ojo, ò otra parte principal, ò por razon del lugar; v. gr. la injuria en la Audiencia, ò Theatro, ò por razon de la persona; v. gr. contra persona condecorada, como Senador, Oidor, Padre, &c.

2 En practica es terminante el §. L. 20. tit. 9. part. 7. sin que haya punto fixo en el castigo de injurias; L. 21. tit. 9. part. 7. de forma, que como he dicho, quedan las mas al arbitrio del Juez, segun se ha insinuado en el §. *Pœna autem*, de este titulo, en virtud de las Leyes 2. y 3. tit. 10. lib. 8. Recop.

§. In summa, 10.

1 QUIEN recibe la injuria puede pedir la enmienda, ò ya civil, ò ya criminalmente. En lo civil pone la pena el injuriado al tenor de lo dicho; y en lo criminal pone el Juez la pena extraordinaria. Y si el injuriado es varon ilustre, puede instar la accion mediante Procurador, en virtud de la Constitucion de Zenon.

2 En practica es constante, que

que puede el injuriado instar la accion civil, y criminal; *L. 21. tit. 9. part. 7.* pero lo regular es instar la accion civil, y criminal, pidiendo penas corporales, y pecuniarias, al tenor de lo dicho en el §. *Pænæ autem* de este titulo.

§. *Non solum*, II.

I **L**A accion de injuria no solo es contra el injuriador, si contra quien injuriò con engaño, ò fue causa que otro injuriasse.

2 En practica es terminante el §. en la *L. 10. tit. 9. part. 7.*

§. *Hæc actio*, 12.

I **S**I el injuriado passa por alto la injuria; esto es, fino intentare la accion incontinente que recibe la injuria, no puede despues instar la accion.

2 En practica tiene un año de tiempo el injuriado para instar la accion; *L. 22. tit. 9. part. 7.* y si el injuriado se acompañasse, comiesse, ò durmiesse con el injuriador, no puede despues instar la accion de injuria. *L. 22. tit. 9. part. 7.* Y lo mismo se ha de decir si el injuriado encontinente, que injuria dice al injuriado: *Te ruego no te consideres por injuriado.* Y el otro responde: *No*

*me doy por injuriado. L. 22. tit. 9. part. 7.*



TITULUS V.

*De Obligationibus, quæ ex quasi delicto nascuntur.*

Princ. *Si Judex*, &c.

I **S**I el Juez sentencia contra Justicia, haciendo suya la causa agena, no parece obligado à la pena, por razon del maleficio, ni por motivo de contrato, aunque es cierto, que faltò, y así es visto competarle la pena *quasi ex maleficio*; esto es, pagar todo lo que el Juez superior condenare.

2 En practica vease el titulo de *Leg. Aquilia*, §. *Præterea si Medicus*, num. 2.

§. *Item is*, I.

I **E**L que arroja de su quarto cosa, que haga daño, tiene la pena que resulta de quasi el maleficio. Tambien la tiene el que colgare cosa por donde fuele pasar gente; de forma, que si cayere podria ocasionar daño; en cuyos casos, si resultare perjuicio, se obliga à la pena del duplo: pero si el daño fue-

fuere de hombre libre, es la pena de 50. ducados, y si fuere de otro daño, queda la pena al arbitrio del Juez, conandose las costas, medicinas, Cirujano, Medico, pucheros, y trabajos, que perdió el herido.

2 En práctica es terminante el §. L. 25. y 26. tit. 15. part. 7. entendiendose cada ducado un maravedis de oro. L. 26. tit. 15. part. 7.

§. Si filius, 2.

1 **S**í el hijo viviere separado del padre, y de su habitacion, y fuese algo echado, ò tuviere colgada cosa que haga daño, se debe pedir el perjuicio al hijo, y no al padre, segun parecer de Juliano. Y lo mismo se ha de decir del Juez, hijo de familias, que por no saber dió sentencia contra Ley.

2 En práctica paga el daño quien le ocasiona. L. 25. y 26. tit. 15. part. 7.

§. Item exercitor, 3.

1 **E**L Patron de la nave, y dueño del bodegon, están obligados à pagar el daño, ò hurto, que practicaren sus sirvientes en la nave, ò en el bodegon, cuya obligacion nace de quasi maleficio; esto es, por no te-

ner personas de confianza, que sirvan.

2 En práctica es constante el §. contra el Mesonero con el doblo. L. 7. tit. 14. part. 7.

Verf. In his autem, &c.

1 **E**N dichos casos compete la accion *in factum*, que se dà al heredero de quien recibió el daño, y no contra el heredero de quien le causò.

2 En práctica compete la misma accion; L. 4. tit. 14. part. 7. de forma, que contra el heredero de quien hizo el daño, solo se puede repetir el perjuicio.



TITULUS VI.

De Actionibus.

Princ. Superest, &c.

1 **A**ccion es el derecho que cada uno tiene para pedir en juicio lo que se le debe.

2 En práctica es lo mismo, segun queda evidenciado al tenor de cada titulo, y en el presente se hará demonstracion de cada accion por lo general.

## §. Omnium , I.

1. *Sentido Theorico.*
2. *Sentido Praëtico.*
3. *Què se deba probar en cada accion.*
4. *Quantas maneras hay de probanzas.*
5. *Què terminos se concedan para las probanzas.*
6. *De las tachas que desbacen la prueba.*

I **T**ODas las acciones, ò son reales, ò personales. Accion real, ò *in rem*, es quando pedimos cosa nuestra. Accion personal, ò *in personam*, es quando pedimos en razon de contrato.

2 En practica añadimos, otra accion para mayor explicacion; de forma, que la accion personal nace de contrato, ò quasi contrato, delito, ò quasi delito. La accion real nace de dominio; y la mixta (que añadimos) es, v. gr. Pedro se obliga à pagar cien libras à Pablo, hipotecando una heredad; y porque Pedro puede usar, ù del contrato, ò contra la hipoteca, se llama accion mixta, cuyas acciones se pueden intentar, à saber, la personal dentro de 20. años; la real dentro de 30. años, y lo mismo la mixta. *L. 6. tit. 15. lib. 4. Recop.*

3 El Abogado debe tener presente, que es tenido à costas, daños, y perjuicios, que ocasionare su impericia, malicia, ò negligencia. *L. 6. tit. 16. lib. 2. Recop.* Y que las Partes regularmente echan la culpa à los Abogados, y muchas veces sin motivo; y para ocurrir qualquier contingencia, manda su Magestad, que el Abogado antes de comenzar el pleyto tome relacion de la Parte, ò su Procurador, por escrito, para que despues se pueda conocer quien tiene la culpa. *L. 14. tit. 16. lib. 2. Recop.* De cuyo informe sacará, *que solo debe probar la causa de la accion;* v. gr. si es personal, el contrato, quasi contrato, delito, seu quasi; y si real, el dominio; y si mixta, uno, y otro, sin meterse en cosas no importantes, pues à veces sucede perderse el pleyto por no haverse justificado lo essencial de la accion, teniendo lugar la regla, que no probando el actor, debe ser absuelto el reo, tanto en lo principal, como en las costas, *L. 14. tit. 8. lib. 2. Recop.* siendo reprobado en Derecho el que se pruebe lo que no importa para la accion. *L. 4. tit. 6. lib. 4. Recop.*

4 Prueba de accion puede ser, ò por confesion de Parte, ò por testigos, ò escritura, ò vista

vista de ojos , ò presumpcion. *L. 8. tit. 14. part. 3.* La confesion de Parte ha de ser judicial , los testigos examinados en juicio , y si son dos conformes , mayores de toda excepcion , hacen plena prueba. *L. 32. tit. 16. part. 3.* Si fuere un solo testigo , hace semiplena prueba , y junto con el juramento de la Parte en cosas tenues , hace prueba ; y si los testigos unos dicen una cosa , y otros otra contraria , hacen fee , y prueba los que fuesen de mejor credito , y fama , ò que se acogiesen mas à la verdad. Las escrituras publicas autorizadas por Escrivano aprobado , hacen fee en juicio ; y si la escritura se refiere à otra , como la referida no se presente , no hace fee la escritura : y tampoco hace fee quando se presenta otra escritura contraria : como , y tambien si se presentare una escritura , y se redarguyese civilmente de falsa , hasta tanto , que citadas las Partes se compulse con el original. La presumpcion hace prueba , quando es segun Reales disposiciones , y no en otra manera. Y al mismo passo la vista de ojos por el Juez , causa prueba en causas de edificios , y servidumbres ; pero los peritos Albañiles son los mas atendidos en semejantes causas.

5 Todo el termino que se suele conceder en la via ordinaria es de 80. dias ; y si la probanza se huviere de hacer fuera de los Puertos , se conceden 120. dias , quedando al arbitrio del Juez en conformidad de la distancia ; *L. 1. tit. 6. lib. 4. Recop.* y si se huviere de dar probanza en las Indias , se han de dar testigos , que declaren estar en Indias los testigos que pueden deponer : y si los testigos rehusaren deponer , pueden ser apremiados. *L. 6. tit. 6. lib. 4. Recop.*

6 Debe tener presente el Abogado , que si los testigos padecen tachas , no hacen fee ; v.gr. si el testigo fuere pariente dentro del quarto grado de aquel à cuyo favor declara , ò amigo , ò paniaguado , ò interelado ; ò sobornado , ò enemigo de aquel contra quien ha declarado , ò perjurio , ò infame , ò Herege , ò Moro , ò borracho , ò vil , ò fuere conocida-mente de mala fama , ò dixere falso testimonio , ò falseare carta , ò sello , ò moneda del Rey , ò por precio dexare de decir verdad en su testimonio , ò daryervas , ò ponzoña para matar , ò hacer perder los hijos à las mugeres preñadas , ò los que mataren à otros , ( salvo para defensa suya ) ò fuere el testigo hombre casado , y tuviere bar-

ragana conocidamente, ò huviere forzado à alguna muger, ò facere à alguno que estuviere en Religion, ò casare con su parienta sin dispensacion, siendo necessaria, ò fuere traydor, ò loco, ò ladron, ò alcahuite, ò tahir, que anduviessse por las tabernas, ò muger que anduviessse en la semejanza de varon; *L.8. tit.18. part. 3.* y militando qualquiera de dichas tachas, se han de alegar dentro de seis dias de como fuessse hecha la publicacion de probanzas, pues fuera los seis dias no son admisibles; *L. 1. tit. 8. lib. 4. Recop.* alegandose con la mayor claridad, especificando el origen de cada una, el lugar, como, y quando, baxo pena de no ser admitidas; *L. 2. tit. 8. lib. 4. Recop.* advirtiendose, que el pedimento de tachas ha de tener esta clausula: *T juro, que estas tachas no las pongo de malicia, si solo con el animo de defender mis derechos, y no con la de injuriar à mis testigos; de forma, que si las tachas no se prueban, no se incurre en pena, salvo si fuessen en grande manera denigrativas, y se coligiessse solo animo de injuriar, pues en este caso sera castigado al tenor de la injuria.*

\*\*\* (✠) \*\*\*

§. *Aque*, 2.

I ACCION real es pedir el usufruto de una heredad, ò casa, ò el derecho de servidumbre en levantar una pared, ò passar por un campo; y tambien se dan acciones negativas para defenderse de dichas acciones.

2 En practica, aunque la cosa sea incorporeal; v. gr. el derecho de abrir ventanas, guiar agua, tomar luz, y demas servidumbres, tambien se dicen acciones reales *confessorias* en quanto se pide la servidumbre, y *negatorias* en quanto se defiende la libertad.

§. *Sed iste*, 3.

I Tambien es accion real quando el Pretor permite, que uno pida la cosa, valiendose del uso que tiene adquirido en la cosa, y que nunca fue del otro; y el otro diga, que el Actor no adquirio por uso.

2 En practica es accion real, y las circunstancias para defenderse, quedan dichas en el titulo de *Usucapionibus*.

§. *Namque*, 4.

I SI Pedro adquiere una cosa por compra, ò donacion, dote, ò legado, no es señor de ella si pierde la pos-



possession ; y sin embargo , el Pretor permite la accion real à Pedro , para que valiendose del uso recobre la cosa , cuya accion real se llama *Publiciana* , derivandose de Publicio Pretor , que fue el primero que puso por edicto dicha accion.

2 En practica se llama accion real , segun se ha fundado ; porque el derecho para pedir la cosa , nace de dominio : de forma , que el Abogado debe cuidar que conste en autos qualquiera de dichas pruebas , en razon de justificar el justo titulo de la cosa , y en su consecuencia pedir , que se declare dueño de la cosa , y se condene à F. à la restitution , con frutos , &c. Y en lo que mira à valerse del uso , vease el titulo de *Usucapionibus*.

§. *Rursus* , 5.

I SI Pedro estuviere ausente por causa de Republica , ò en poder de enemigos , y entretanto otro se apoderare de la cosa suya , en continente venga Pedro , tiene derecho para pedir la cosa , y anular la usucapion , diciendo , que el contrario nunca adquirió la cosa por uso.

2 En practica es accion real , por resultar de dominio , segun se ha fundado , y sus cir-

cunstancias quedan insinuadas en el titulo de *Usucapionibus*.

§. *Item si quis* , 6.

I SI Pedro en fraude de su acreedor entregare su cosa à Pablo , y el acreedor por sentencia del Juez fuere à poseer los bienes , tiene derecho para pedir la cosa enagenada , y esta accion se llama *Pauliana*.

2 En practica se llama accion real , en virtud del dominio adquirido por sentencia , segun se ha fundado , una vez , que la enagenacion en fraude de acreedores es nula *ipso jure* , y se puede pedir la cosa enagenada con costas , daños , y perjuicios ; *L. 15. tit. 7. part.*

3. y aun pagando el acreedor à su deudor , si es en perjuicio de acreedor mas privilegiado , se pedirà restitution de lo pagado. *L. 9. tit. 15. part. 5.* con su glosa.

§. *Item Serviana* , 7.

I AS acciones Serviana , y quasi Serviana , se llaman por otro nombre *Hipotecarias* , y tienen lugar quando se pleytea la cosa , que el que arrienda diò al dueño de la heredad , en seguridad del pago ; esta es *Serviana* : y la quasi *Serviana* interviene quando

do los acreedores cobran las prendas, ò hipotecas.

2 En práctica, el dueño tiene accion personal contra el inquilino, para que pague por razon del contrato, y se llama accion de locacion por otro nombre. Consta explicado en el titulo de *Locat. & Conduet.* Y el inquilino tiene accion real para cobrar su cosa, que diò en prenda, pues estando esta accion suspendida por el contrato de locacion, una vez que se paga, se acaba el contrato de locacion, y queda en su sèr la prenda para el dueño, y por consiguiente la accion real para pedirla.

§. *In personam*, 8.

I EL Pretor tiene hechas acciones personales por su jurisdiccion; v. gr. contra quien se obligò à pagar por sì, y por otro, cuya accion se llama de pecunia constituta; y el Pretor hallò accion para que el hijo, ò esclavo pudiese pedir al señor, ò padre, respectivamente.

2 En práctica llamase accion personal, por nacer de contrato, segun se ha fundado, y el obligado debe pagar la obligacion; *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.* no obitante, veanse los titulos de *Stipulatione servorum*, & de *Obligationibus*.

§. *De constituta*, 9.

I LA accion de constituta compete contra todos los que se obligaron.

2 En práctica llamase accion personal, por nacer de contrato, segun se ha fundado, y se insta contra qualesquiera obligados en derecho; *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.* y contra el padre, y señor; *L. 2. tit. 2. part. 3. L. 11. tit. 17. part. 4.* de forma, que al hijo se le permite reconvenir al padre, saliendo de su poder, con tal, que la demanda no sea de muerte, infamia, perdimiento de miembro, &c. y con decir el hijo: *Pido venia*, cumple. *L. 3. tit. 2. part. 3.*

§. *Actiones*, 10.

I OS esclavos, è hijos tienen accion contra los padres, y señores, respectivamente, por razon de los peculios, aunque no parezcan obligados los señores, y padres por razon de Derecho, cuyas acciones se llaman de peculio.

2 En práctica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Item si quis*, 11.

I PEDRO à instancia de su contrario jura deberse alguna suma, en cuyos ter-  
mi-

minos no es question si debia, si que jurò, que se le debia.

2 En practica es accion personal, y para hacer que el contrario pague, no basta que el acreedor jure debersele, si que ha de intervenir una de las pruebas que llevo insinuadas en el *num.* 3. del §. *Omnium* de este titulo.

§. *Pœnales*, 12.

1 **T**ambien el Pretor introduxo acciones penales; v. gr. contra el que rompia el Edicto del Pretor, ò contra el hijo que sin pedir licencia al padre, le llamaba à juicio, ò contra el que se defendia de la Justicia, ò contra el que hacia que otro le defendiera.

2 En practica es la pena al tenor de la resistencia, personas, lugar, y otras circunstancias; y generalmente hablando, se ha de tener presente, que quien resistiere à la Justicia, ò la hiriere, si se requiere pena corporal, segun la calidad del delito, y personas, se comuta en verguenza publica, y ocho años de Galeras. *L. 7. tit. 12. lib. 8. Recop.* En terminos de la reconvenccion del hijo contra el padre, no es menester licencia del padre, si del Juez; *L. 11. tit. 17. part. 4.* de forma, que con decir en

el principio del pedimento (segun se ha dicho:) *Pedida venia*, nos ahorramos de questions. Lo mismo milita en el ahorrado para con el señor, que le ahorrò; y en lo que mira à romper el Edicto, se castiga conforme à la persona, y circunstancias del Edicto.

§. *Præjudiciales*, 13.

1 **L**As acciones reales judiciales, parece son aquellas por las que se inquiere, si uno es libre, ò esclavo, ò que el parto se conozca.

2 En practica llamase accion real, porque el inquirir si Ticio es libre, ò esclavo, es propio del que tiene dominio, y justificandose este, queda Ticio esclavo. En terminos del reconocimiento del parto, hay muchas presunciones, como quando la muger pare estando en poder del marido, sin haver estado fuera de la compania en el tiempo que se presume haver quedado en cinta; y aunque la muger diga ser el parto de otro varon, no vale el dicho. *L. 9. tit. 14. part. 3.*

§. *Sic itaque*, 14.

1 **Q**uien pide, no puede aspirar à lo que ya es suyo: contra el ladron se pide no solo por el dos tanto, si que tambien

bien son obligados por aquella accion *si parece que se me debe dár*, y tambien es reconvenido el ladron por aquella accion real en que cada uno pide lo que es suyo.

2 En práctica, lo que es mio puedo pedirlo, no para que sea mas mio, si para tenerlo en mi poder, y en lo que mira à las acciones contra el ladron, vease el titulo 1. de este Libro, §. *Conseptum*, num. 2.

§. *Appellamus autem*, 15.

1 **A** Las acciones *in rem*, ò reales, llamamos *Vindicaciones*, y à las personales *Condiciones*, por derivarse de la Latina voz *Condicere* en lugar de *Denunciare*.

2 En práctica se llaman acciones, ò reales, ò personales, por lo que tenemos dicho en el §. *Omnium* de este titulo, num. 2.

§. *Sequens illa*, 16.

1 **A** La accion de cobrar una cosa se llama *Rei persecutorias*; y la accion para que se execute la pena, es llamada *Pœnæ persecutendæ*, y otras hay mixtas, que en parte son *Rei persecutorias*, y en parte *Pœnæ persecutendæ*.

2 En práctica quando se pide cosa; se llama accion real, y accion personal en quanto se pide pena; y si se pide uno, y otro, se llama mixta, segun queda dicho en el §. *Omnium*, num. 2. de este titulo.

§. *Rei persecutendæ*, 17.

1 **L**A accion real es para cobrar la cosa, y la personal, casi siempre parece hecha para cobrar la cosa; v. gr. pedir dinero prestado, ò deposito, ò encomendado, ò de compañía, ò de cosa vendida, ò tomado en alquiler; y en el caso de ser la cosa depositada con engaño; v. gr. por causa de perdimiento de Nave, de fuego, ruina, &c. el Pretor dà accion con el duplo contra el que tiene la cosa, ò contra su heredero, y sera mixta la accion en este caso.

2 En práctica se ha explicado la accion que se puede intentar por el deposito, comodato, en sus correspondientes titulos.

§. *Ex malefitiis*, 18. & §. *Si autem*, 19.

1 **L**As acciones sobre maleficios, unas son para que se castigue al reo, y otras para el castigo, y para recobrar la cosa, que se llaman mix-

mixtas. Quien prosigue la accion de hurto, solo trata de la pena, ya pidiendo el dos tanto, ò el quatro tanto. La accion *urbanorum raptorum*, es contra quien toma por fuerza una cosa, y es accion mixta; porque en el quatro tanto se contiene la cosa tomada. Tambien es mixta la accion de la Ley Aquilia, que se dà contra el que hace daño por su culpa; v. gr. Pedro mata à un esclavo ageno, y coxo, quien en el antecedente año valia mas, en cuyo caso Pedro es responsable al tenor del mas valor.

2 En practica queda explicado este §. en el §. *Conceptum*, num. 2. titulo 1. de este Libro; y en el §. *Illud palam*, titulo de *Lege Aquilia*.

Verf. *Item mixta*, &c.

1 SE dà accion mixta contra los que no cumplen las mandas, ò fideicomisos en el dia señalado à favor de Iglesias, ò de otros lugares reverentes; de forma, que quien no cumple, es llamado à juicio, y le hacen dàr el dinero, y la cosa con el doble.

2 En practica le hacen pagar sin haver estilo del doble: llamase accion mixta por razon de la cosa, y por nacer de quasi contrato, segun se ha

dicho en el §. *Omnium* de este titulo, num. 2.

§. *Quaedam actiones*, 20.

1 Las acciones *familiaerisfunda*, es de partirse la herencia. La *communi dividundo* para partirse cosa comun. Y la de *finium regundorum* para los que tienen heredades juntas, en cuyos casos, el Juez dà à cada uno lo que es suyo.

2 En practica son acciones mixtas, porque se piden cosas en virtud del dominio adquirido por casi contrato; y se parte con toda equidad, ya mediante division, y particion, si es herencia, ò compaña, ò ya mediante Peritos, segun lo que se huviere de partir.

§. *Omnes*, 21. §. *In simplum*, 22.

& §. *In duplum*, 23.

1 La accion se intenta para conseguir la cosa sencilla, ò doble, ò tres doble, ò quatro doble. Interviene la accion sencilla, eo simple, en las compras, y ventas, se dà el duplo en el hurto no manifesto, en el daño por culpa, segun la Ley Aquilia, en la accion *servi corrupti*; esto es, de incitar al esclavo para que hurte, ò se vaya; y tambien interviene el duplo contra los que no cumplen las

man-

mandas al tenor de lo dispuest-  
to por el testador.

2 En practica vease el titu-  
lo de *Leg. Aquilia*, y el §. *Con-*  
*ceptum*, num. 2. titulo 1. de  
este Libro.

§. *Tripli verò*, 24.

1 **S**I Pedro reconviene à  
Pablo por mas de lo  
que le debe, incumbe à Pa-  
blo la accion del tres doble,  
cuya accion es sacada de la  
*L. Condictitia*.

2 En practica no hay tal  
pena del tres tanto en seme-  
jante caso; *L. 43. tit. 2. part.*  
3. si solo se condena al reo  
en aquello que el Actor justi-  
fica; *dict. L. 43.* y si el reo  
hiciera algunos gastos en bus-  
car prueba para evidenciar fal-  
sa la deuda que se pide de mas,  
debe pagarlo el Actor; *dict.*  
*L. 43.* aunque es verdad, que  
nuestro Derecho admite pena  
del tres tanto con costas, da-  
ños, y perjuicios, quando à  
Pedro se le reconviene en dis-  
tinto lugar del que debe. *L.*  
*45. tit. 2. part. 3.*

§. *Quadrupli*, 25.

1 **L**A accion del quatro  
tanto interviene en  
el hurto manifesto, ò quando  
Pedro subministra dineros pa-  
ra calumniar à otro; y de la  
*L. Condictitia* salió la constitu-

cion, que condena en el qua-  
tro tanto à los que manejan  
pleytos, y cobran de mas.

2 En lo que mira al qua-  
tro tanto del hurto manifesto,  
vease el §. *Ceterum*, num. 2.  
titulo 1. de este Libro; y en  
lo que toca à cobrar derechos  
de mas, si es Escrivano, amàs  
del quatro tanto, se le con-  
dena en un año de suspension  
de Oficio; consta en el Real  
Arancèl del año 1722. que se  
lee en el tom. 3. *Recop.* si es  
Abogado, se le manda restituir  
lo cobrado de mas, y si no  
lo buelve en el tiempo seña-  
lado, incurre en la pena del  
dos tanto. *L. 11. tit. 16. lib. 2.*  
*Recop.*

§. *Sed furti*, 26.

1 **L**A accion del hurto  
no manifesto, y la  
del esclavo corrompido, son en  
el dos tanto. La accion *dam-*  
*ni injuria* de la Ley *Aquilia*,  
y la del deposito, si se nie-  
gan, son del dos tanto, y sim-  
ples si se confiesan; y las ac-  
ciones que competen à los ve-  
nerables lugares, se doblan por  
negarlas, y por diferir la paga.

2 En practica se ha dicho  
lo que resulta de este §. en el  
titulo de *Leg. Aquilia*, y en el  
§. *Conceptum*, num. 2. titulo 1.  
de este Libro.

## §. Item actio, 27.

I **L**A accion de lo que se hace por miedo, que se llama *Actio de eo quod metus causa*, se diferencia de las otras, y lleva consigo, que si restituye la cosa por mandado del Juez, queda libre, lo que no es así en las otras acciones, si que es condenado al tenor del §. esto es, en el quatro tanto del hurto manifestado.

2 Lo que se hace por miedo, es nulo, aunque intervenga pena, y juramento; *L. 28. tit. 11. part. 5.* aunque sea venta; *L. 56. tit. 5. part. 5.* y el miedo no ha de ser vano, si de muerte, testamento, perdimiento de miembro, ò de libertad, ò deshonra, ò de otros semejantes; *L. 7. tit. 33. part. 7.* de forma, que justificado el miedo, se pide la cosa como antes estaba, con costas, daños, y perjuicios.

§. *Actionum autem*, 28. §. *Fuerat antea*, 29. & §. *In bona fidei*, 30.

I **H**Ay acciones de buena fee, y de estricto derecho. De buena fee son las de compras, ventas, alquileres, encomendado, depositado, compañía, tutela, per-

muta, petición de herencia, acción de dote, ò de lo estipulado, permitiéndose la tácita hipoteca à favor del dote; y en semejantes juicios se permite libre poder al Juez para que estime con la mayor equidad, lo que se debe restituir; admitiéndose recompensas.

2 En cada título correspondiente à dichos contratos, se ha dicho lo que se puede pedir, y así es por demás referirlo aora, debiendo ser el contrato de buena fee, segun se ha fundado; y en lo que mira à las dotes, se ha dicho lo que resulta, y se continuará en el §. *Si de dote* de este título.

§. *Præterea*, 31.

I **L**lamamos acciones arbitrarias à las que nacen del arbitrio del Juez; v. gr. quando se condena à Pedro porque no diò, ò pagò lo que el Juez mandò, à cuyas acciones llamamos mixtas.

2 En práctica, si se pide cosa por dominio, es acción real, si por contrato, personal, y el Juez es obligado à hacer justicia al tenor de las Leyes, segun se ha dicho bastante, y no se en que cayga la acción arbitraria en causas Civiles.

Verf. *In personam*, & §. *Curare*, 32.

I **T**ambien se llaman arbitrias, eo del arbitrio del Juez quando pedimos lo que nos toman por miedo, ò engaño. Tambien es del arbitrio del Juez la acción *ad exhibendum*; esto es, que presente Pablo una cosa, de forma, que queda al arbitrio del Juez estimarla, declarando en la sentencia lo que se deba hacer.

2 En práctica vease lo dicho sobre el §. antecedente, y procede la exivicción de la cosa en virtud de la *L. 16. tit. 11. part. 3.* y aun de las escrituras que otro tenga favorables à un tercero. *L. 17. tit. 2. part. 5.*

§. *Si quis agens*, 33.

I **S**I Pedro reconvenia à Pablo por mas de lo que le debía, perdía el pleyto, y si Pedro no era menor, no era fácil lograr del Pretor la restitucion; pero si el error fuera tal, que qualquiera le cometeria, debía ser Pedro restituido, aunque fuera mayor de 25. años; v. gr. Pedro pide quatro en virtud de un testamento, y por otra escritura le compete mas, en cuyos terminos se le concedia à Pedro

pedir lo olvidado. Pídesse de mas en quatro maneras. Primera, si se deben 20. y se piden 30. Segunda, si se pide antes del plazo. Tercera, si se pide en Valencia, debiendose pedir en Cadiz. Y la quarta, en esta forma: Pedro dice à Pablo: Prometes darme diez libras, ò al esclavo Ticio? Y Pablo responde: Prometo; si despues Pedro pide las diez libras determinadas, es visto pedir de mas. Lo dicho usaba antiguamente, pero Zenon, y la Constitucion determinaron lo que se debía hacer, pues en caso de pedirse de mas en cantidad, ò en otra manera, y por esto se siguiera algun daño al demandado, debe condenarse al demandador en lo que pidió de mas, y en el tres doble.

2 Sobre el que pide de mas vease el §. *Tripli verò* de este titulo; en lo que mira à pedir lo olvidado, es constante; *L. 25. tit. 2. part. 3.* y por esso en el pedimento se pone la clausula: *Sin perjuicio de qualquier otro derecho que me compete.* En terminos de los modos de pedirse de mas, son terminantes en práctica; *L. 42. tit. 2. part. 3.* y en lo que mira à Zenon, y la Constitucion, solo se paga lo que se justifica, amàs de de pagar costas, da-



daños, y perjuicios que ocasiona el pedir de mas. *L. 43. tit. 2. part. 3.*

§. *Si minus*, 34.

**Q**uien pide en juicio menos de lo que se le debe, no tiene pena, y el Juez sentencia lo justo que se debe pagar.

2 En práctica es terminante el §. en la *L. 43. tit. 2. part. 3.*

§. *Si quis aliud*, 35.

**S**I Pedro en lugar de pedir à Cayo esclavo, pidiese à Ticio, puede enmendar su demanda; y lo mismo si uno pide una cosa por legado, viniendo por herencia.

2 En práctica solo vale lo que se prueba. *L. 43. tit. 2. part. 3.*

§. *Sunt præterea*, 36.

**S**I Pedro pide 100. libras à un hijo, que tiene de peculio 50. libras, solo deberá cobrar 50. libras, y quedar contento.

2 En práctica tenemos dicho quando puede obligarse el menor; y en lo demás es constante, que cada uno paga con lo que tiene, hasta que logre mas fortuna.

§. *Item si de dote*, 37.

**S**I la muger pide el dote al marido, se condena à este à que pague, y sino tiene bastante, se contentará la muger en aquello que huviere, y el marido tiene derecho para pedir los gastos hechos en cosas dotationales.

2 En práctica vease el título de *Donat. §. Est & aliud genus*, num 2. y en terminos de no haver bastante en los bienes del marido, se le dà tiempo para pagar en plazos proporcionados; *L. 32. tit. 11. part. 4.* esto es, quando tenga mejor fortuna, y en lo que mira à los gastos hechos en las cosas dotationales, vease el *tit. 8. lib. 1. num. 2.*

§. *Sed & si quis*, 38.

**S**I el hijo emancipado pusiere demanda contra el padre, ò el horro contra el que fuere señor, ò el compañero contra el compañero, solo cobrará el compañero mientras tenga bienes el deudor.

2 En práctica es lo mismo; *L. 15. tit. 12. part. 5.* y no teniendo el deudor, se va contra los fiadores, ò contra terceros poseedores, en caso de ser enagenadas cosas obligadas al credito.

P

§. *Com-*

§. *Compensationes*, 39.

1 **S**I Pedro pide à Pablo 100. libras, y en recompensa paga 70. libras, solo se le condena à pagar 30. libras, que es el residuo.

2 En práctica, la compensacion se tiene por paga, *L. 20. tit. 14. part. 5.* y debe ser de la misma especie la compensacion, que la deuda, pues si fuere de otra especie, no vale; *L. 20. y 21. tit. 14. part. 5.* y la compensacion para que detenga el pleyto, debe ser justificada dentro de 10. dias de la Ley, pues de otra manera no es admisible, *Diñ. L. 20. tit. 14. part. 5.* y passa el pleyto adelante.

§. *Cum eo*, 40.

1 **E**L que hace cesion de bienes, si despues tiene, puede ser reconvenido otra vez por los acreedores, no para cobrar in solidum, si para cobrar cada uno à proporcion de lo que el reo pudiere pagar.

2 En práctica puede ser reconvenido el reo que hizo cesion de bienes, y mejorò de fortuna, *L. 13. tit. 15. part. 5.* cobrando cada uno al tenor del privilegio del credito.

§)(~~~~~)(§

## TITULUS VII.

*Quod cum eo, qui in aliena potestate est negotium gestum esse dicitur.*

Princ. *Quia tamen, &c. &c.*  
§. *Si igitur*, -1.

1 **H**Aviendose hecho mencion sobre las demandas que se hacen contra los hijos de familia, ò esclavos, que poseen algo estando en poder del padre, ò señor, será menester mas explicacion, y hablaremos del esclavo, y del señor, entendiendose lo mismo en los hijos, y padres, de forma, que si el esclavo contratare por mandado del señor, contra este dà el Pretor la accion in solidum.

2 En práctica se ha dicho quando puede obligarse el que està en agena potestad.

§. *Eadem ratione*, 2.

1 **P**OR lo mismo promete el Pretor otras dos acciones in solidum, la una se llama Exercitoria, y la otra Institoria. La Exercitoria interviene quando el señor hace à su esclavo Patron de una Na-

ve , y este esclavo contratasse: llamase Exercitoria de la palabra *Exercitor* , que es el lugar que se le dà al esclavo por lo dicho , esto es , cobrador de la ganancia. La Institoria , es quando el señor pone à su esclavo para que cuide de la tienda , y se llama Institoria , porque quien cuida de tal cosa se llama Institor.

2 El dueño es responsable à los contratos que hizo el referido esclavo , puesto en la Nave , ò tienda. *L. 7. tit. 21. part. 4.*

§. *Introduxit* , 3

1 **E**L Pretor introduxo otra accion que se llama Tributoria ; v. gr. quando Pedro consiente que su esclavo maneje mercaderia , pues si Pedro contrata con esclavo , incumbe al dueño hacer la distribucion entre los acreedores , y el mismo dueño , y si el contrayente se quexa , tiene la accion Tributoria.

2 En practica es responsable el dueño ; *L. 7. tit. 21. part. 4.* aunque si es peculio del esclavo , deberá ser reconvenido este por razon de su peculio , y el dueño tendrá accion para pedir lo suyo , y esto ante el Juez competente ; pero todo esto de nada sirve oy en dia.

§. *Praterca* , 4.

1 **O**Tra accion se introduxo , y es , que el esclavo que posee algo en poder del señor , y sin consentimiento de este huviesse hecho contrato à favor del señor ; v. gr. pagarle deudas , componer edificios , y demás necessario , es obligado el señor à dar todo lo que poseia el esclavo , de forma , que si este tomasse fiado en diez libras , y las cinco gastare en poder del dueño , será este obligado infolidum por las cinco libras , y las demás se deben pagar de lo que tenga el esclavo. Es una misma la accion que se pone contra el peculio del esclavo , y la que se insta por lo que el esclavo gastò en beneficio del señor ; pero se ha de tener consideracion , porque si es provecho del señor , ò en todo , ò en parte , no se ha de sacar del peculio del esclavo este provecho , ò esta parte ( segun se ha dicho ) si se disputa quando sea el peculio del esclavo , primero se saca lo que este debe al señor , y lo que resta es peculio ; y quando el esclavo debe à otro esclavo , que està en su lugar , como Vicario , no se deduce del peculio.

2 En práctica se colige lo mismo de la *L. 7. tit. 21. part. 4.*

§. *Caterum*, 5.

1 **P**Ara pedir al señor lo que el siervo debiere, median muchas acciones; v.gr. la accion *Quod jussu*, esto es, por haverlo mandado el señor, ò la accion *Institoria*, ò *Exercitoria*, esto es, quando el esclavo gastò en provecho del señor, y así, lo mejor es instar la accion *Quod jussu*, por no meterse en probar si fue, ò no utilidad del señor. Quien tiene la accion *Tributaria*, tambien puede instar por razon del peculio, y por lo que se bolvió en provecho del señor; pero à veces es menester instar la accion *Tributaria*, porque en ésta no faca el señor, antes cobra lo que le deben, si se considera por otro de los acreedores, lo que no milita en la accion del peculio.

1 En práctica se depreende lo mismo de la *L. 7. tit. 21. part. 4.*

§. *Quæ diximus*, 6.

1 **L**O mismo que se ha dicho del esclavo, se entiende para con hijos, hijas, nietos, nietas, Padres, y Abuelos, que tuvieren en potestad à aquellos.

2 En práctica, el que está en poder de otro no puede contratar sin permiso del dueño, ò padre, pues de otra manera es nulo el contrato, segun se ha fundado muchas veces.

§. *Illud proprie*, 7.

1 **H**Aviendose experimentado, que los hijos que contraen deudas buscan las muertes de los padres, estableció el Senado Macedoniano, que los hijos de familia, no tomáran prestado, baxo pena de ser nulo el contrato.

2 En práctica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Illud in summa*, 8.

1 **E**L contrato hecho por mandato del padre, ò señor, puede pedirse directamente al que manda. Tambien milita lo mismo en las acciones *Institoria*, y *Exercitoria*, porque se manifiesta, que el Factor hace los contratos por mandato del señor.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 7. tit. 21. part. 4.*

\*\*\* (X) \*\*\*



## TITULUS VIII.

## De Noxalibus actionibus.

Princ. Ex maleficiis, &c. §. Noxa autem, 1. & §. Summa, 2.

1 **L**As acciones que se llaman *Noxales*, son contra los esclavos, que hurtan, ò roban por fuerza, ò cometen daño, ò injuria, en cuyos supuestos es permitido al señor del esclavo, ò pagar el daño, ò quedar culpado por el daño. *Noxa* significa al esclavo que hizo el daño, y *Noxia*, el cuerpo del delito; y se tuvo por conveniente darse al esclavo en recompensa del daño, por no ser conforme, que el dueño pagasse mas de lo que valia el esclavo.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 4. tit. 14. part. 7.*

§. Dominus, 3.

1 **S**il el señor ante el Juez diere su esclavo en recompensa del daño, será libre el dueño, y el señorío pasará à otro; y si el esclavo buscare con qué satisfacer el daño, queda libertado por beneficio del Pretor.

2 En práctica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

§. Sunt autem, 4.

1 **L**As acciones Noxales fueron establecidas por Edicto del Pretor, por Ley de las doce Tablas, y por la Ley Aquilia.

2 En práctica vease lo dicho sobre el §. 1. de este título; y en lo demás ya se ha dicho lo que resulta en el título de *Leg. Aquilia*, y demás correspondientes à cada delito.

§. Omnis autem, 5.

1 **L**A accion Noxal si-gue siempre al cuerpo, de forma, que si el esclavo oy es de un dueño, este es responsable al daño que el esclavo hace; y si mañana muda de dueño, este nuevo dueño será responsable. Si el esclavo fuese ahorrado, compete contra èl directamente la accion; y si fuere uno libre, y cometière delito, y despues fuere esclavo de Pedro, compete contra èste la accion Noxal.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 4. tit. 13. part. 4.*

§. Si servus, 6.

1 **E**Ntre el esclavo, y el señor no hay accion; de forma, que si el esclavo

clavo por tiempo fuere de otro, el primer dueño no tiene acción contra el segundo; y si el esclavo ageno hiciere daño à Pedro, y este despues fuese su señor, espíra la acción, y de la misma manera el señor no puede pedir à su esclavo el daño, aunque despues fuese ahorrado.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 2. tit. 1. part. 7.*

§. *Sed veteres*, 7.

1 **L**Os Antiguos querian, que las mismas acciones Noxales militassen para con los hijos, è hijas; pero la Constitucion no dió lugar à ello.

2 En práctica resulta lo mismo de la *L. 4. tit. 14. L. 2. tit. 1. part. 7.*



## TITULUS IX.

*Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur.*

Princ. *Animalium*, &c.

1 **L**A Ley de las doce Tablas encontró otra acción *Noxal*; v. gr. cavallo inquieto, ò buey, que tiene costumbre de herir, si causare mal, se libra el señor dando el cava-

llo, ò buey; de forma, que esta acción *Noxal* ha lugar quando el animal contra su natural se mueve à hacer daño; porque si fuere feroz, v. gr. Osso, Tigre, Leon, &c. y se soltare, no es el dueño responsable de los daños, porque una vez suelto, ya no es señor de él.

2 En práctica es lo mismo, en quanto al animal que hace daño contra su naturaleza; *L. 22. tit. 15. part. 7.* pero si algun hombre promoviesse, ò espantasse al buey, ò cavallo, será responsable de los perjuicios el promovedor. *Dist. L. 22. tit. 15. part. 7.* Y en terminos de fiera, es responsable el dueño con el doblo, costas, daños, y perjuicios, en caso de no tenerla bien guardada. *L. 23. tit. 15. part. 7.*

§. *Ceterum*, 1.

1 **P**Or Edicto de los Ediles nos es prohibido tener Leon, Osso, &c. por donde passa la gente; y de lo contrario, si hiriere à persona libre, será el dueño responsable de los daños, y si el daño fuere en otra cosa, se condena al señor con el doblo.

2 En práctica repito lo dicho sobre el §. antecedente, siendo bien constante, que dichas fieras solo las pueden tener los Principes.



## TITULUS X.

De his per quos agere possumus.

Princ. Nunc, &amp;c.

**I** Antiguamente una persona por otra no podia comparecer en juicio, salvo en causas de tutela, ò libertad, ò pertenecientes al Pueblo; pero aora mediante otro, ò por sí, se puede comparecer en juicio.

2 En práctica, mediante poder, se puede comparecer por otro en juicio, *L. 10. tit. 5. part. 3.* à excepcion de ser acusacion; *L. 6. tit. 5. part. 3.* pero si fuere Curador puede instar la accion de acusar, y aunque no pruebe, no tiene pena. *L. 6. tit. 5. part. 3.* Y si à quien entra à litigar sin poder, nada se le dice, y despues viene el señor, y lo confirma, vale lo hecho. *L. 20. tit. 5. part. 3.* Y tambien sin poder puede comparecer el pariente del reconvenido dentro del quarto grado, estando ausente el principal, y no haviendo dexado Procurador. *L. 10. tit. 5. part. 3.*

Vers. Praterrea, &amp;c.

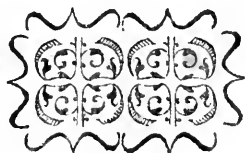
**I** LA Ley Hostilia permitia, que los hurtos se pudiesen pedir en nombre de los cautivos, ò ausentes, por causa de la Republica, ò de los que estuvieren por causa baxo la tutela, ò cura, y à ocasion de resultar algunos inconvenientes, empezaron à litigar medianre Procuradores.

2 En práctica vease lo dicho sobre el §. antecedente.

§. Procurator, 1. & §. Tutores, 2.

**I** EL Procurador puede ser nombrado sin que lo sepa, y estando ausente; y en terminos de los Tutores, y Curadores, vease el Libro 1. en los correspondientes titulos.

2 En práctica es lo mismo, y por esto en los poderes se dice: *Doy poder à Pedro ausente, bien assi como si fuese presente, y este poder aceptante.* Y despues està en arbitrio del Procurador en orden à usar del poder.



§)(~~~~~)(§

## TITULUS XI.

*De Satisfactionibus.**Princ. Satisfactionum, &c.*

**I** Antiguamente, quando se litigaba una cosa, se obligaba al contrario à dár fianza de que pagaria, ò daria lo juzgado, y sentenciado, lo que se llama *Judicatum solvi*; y tambien aquel que pedia por otro era obligado à afianzar, lo que no militaba si el Principe pedia. Tambien los Tutores, y Curadores eran obligados à afianzar, aunque à veces no se les pedia.

2 En práctica, si el que pide es de otro Lugar, se le puede instar que arraygue, eo afianze el juicio, *L. 41. tit. 2. part. 3.* y sino encontràre fiador, cumple con la caucion juratoria; *Dist. L. 41.* pero oy en dia no se estila sino en causas desproporcionadas en que à todas luces se conozca la malicia del Actor.

*Verf. Hoc ita, &c. &c. §. Si verò, I.*

**I** Tanto en la accion *in rem* como *in*

*personam*, se usaba arraygar el juicio por el Actor, y tambien al reo, en caso de intervenir por otro; y si uno tomaba el pleyto por suyo, era obligado à dár fianzas.

2 En práctica repito lo dicho sobre el princ.

*§. Sed hodie, 2.*

**I** Ora no hay obligacion de afianzar el valor del pleyto, si solo la persona de que permanecerà en juicio hasta que el pleyto se acabe, y tambien esta fianza se cumple por caucion juratoria.

2 En práctica repito lo dicho sobre el antecedente §.

*§. Sin autem, 3. &c. §. Si verò aliquis, 4.*

**I** Quando el Procurador comparece sin poder, se le obliga à dár fianzas de que el señor passará por lo juzgado; pero si el dueño en presencia del Juez estuviere pronto al nombramiento de Procurador, lo puede hacer, confirmandolo con fianzas de pagar lo juzgado, y sentenciado.

2 En práctica à ningun extraño se admite por Procurador sin que delante vaya el poder, y si comparece sin poder, lo primero que alega el con-



contrario, es el defecto de persona legitima.

Verf. *Alia, &c.*

I **A** Más de lo dicho, el señor del pleyto haga afianzar, que al tiempo de publicarse la sentencia, acudirà à juicio, y de lo contrario pagará el fiador lo sentenciado, en caso de no revocarse por apelacion.

2 En práctica este §. se comprehende en lo clausulado de cada escritura de poder, pues no hay duda, que el principal debe dár por hecho lo que su Procurador practicàre, pues de otra manera no es admisible el poder. *L. 14. tit. 5. part. 3.*

§. *Si verò reus, 5. §. Quæ omnia, 6. & §. Quam formam, 7.*

I **S** I Pedro insta un pleyto contra Pablo, tanto por accion *in rem*, como *in personam*, puede qualquiera entrar à la defenfa dando dicha fianza de *Judicatum solvi*, cuya norma se mandò observar, no solo en la Ciudad Real, si que tambien en los demás Lugares.

2 En práctica se nombra defensor al ausente antes de instarse el pleyto, compareciendo el Actor mediante pedimen-

to, diciendo: Que tiene de instar tal pleyto contra F. ausente, que la buelta es larga, y asì, que se reciba sumaria de la ausencia, y que la venida no se espera de pronto, y constando, que se nombre defensor al ausente.



## TITULUS XII.

*De perpetuis & temporalibus actionibus, & quæ ad hæredes, & inhæredes transeunt.*

Verf. *Hoc loco, &c.*

I **L** As acciones que pendian de la propia jurisdiccion del Pretor, duraban un año, esto es, mientras duraba el mando del Pretor; pero otras veces se entienden perpetuas, lo que estava introducido por las Constituciones: v. gr. las que se dãn al poseedor de algunos bienes, y à los demás que estàn en lugar de herederos, y la accion de hurto tambien es perpetua.

2 En práctica vease el titulo 6. *lib. 2.* y el de *Actio-nibus, §. Omnium, num. 2. y 3.*

§. *Nos autem, 1.*

I **N**O siempre las acciones que dà el Pretor

tor competen contra los herederos; v. gr. las acciones penales à causa de maleficio, como hurto; y dexando aparte la injuria, tambien competen à los herederos algunas veces, y entonces no se dà accion contra los herederos: v. gr. si el testador hiciere contrato en el que interviniere engaño, no viniendole cosa alguna al heredero.

2 En práctica repito lo mismo del §. antecedente.

§. *Supereft*, 2.

1 **S**I el reo satisface al Actor, el Juez le absuelve de oficio antes que el pleyto sea juzgado; de forma, que todos los juicios son absolutorios por el Juez, como las Partes se compongan.

2 En práctica, si las Partes se componen, no tiene que ver el Juez, porque regularmente hacen carta de pago de todos tratos, y contratos. Si alguno de los Litigantes representa à quien goza del privilegio de menor, debe el Juez decretar el convenio, à excepcion de ser el pago con dinero, segun se tiene dicho. En suma, el Juez ajustadas las Partes, nada tiene que ver, salvo si resultare cosa contra el publico, ò Renta Real, &c. pues aunque las Partes se ajusten,

debe seguirse la accion *ex officio Judicis*.



## TITULUS XIII.

### *De Exceptionibus.*

Princ. *Sequitur*, &c. & §. *Verbi gratia*, I.

1 **H**Ay acciones, que impiden las demandas; v. gr. Pedro promete pagar à Pablo 100. lib. y aunque estas las deba pagar en virtud de la promesa, se escusará del pago en caso de haver intervenido engaño por la excepcion *doli mali*, ò miedo por la excepcion *metus causa*, ò por la excepcion *in factum*, que es contandose el hecho de la promesa.

2 En práctica queda dicho al tenor de cada capitulo, los contratos que no son validos, interviniendo engaño, amenaza, falsa causa, &c. y que estas excepciones se deben justificar al tenor de las pruebas que se tienen insinuadas en el titulo de *Actionibus*, §. *Omniunum*, num. 4. y para mayor inteligencia se ha de tener presente, que hay tres generos de excepciones, à saber: *Dilatorias*,

*rias*,

*rias, Peremptorias, y Mixtas.* Las *Dilatorias*, son quando el reo alega que la Parte contraria es menor, y que no puede comparecer en juicio sin intervencion de su Padre, ò Curador, ò Defensor, ò que es muger casada, y que no tiene licencia de su marido, ò de Juez para comparecer en juicio, ò quando se alega, que el Juez no es competente, ò que hay pleyto pendiente sobre lo mismo en otro Tribunal; y estas excepciones se deben alegar dentro del termino de contestacion, *L. 1. tit. 5. lib. 4. Recop.* que es de 9. dias. *L. 1. tit. 4. lib. 4. Recop.* Las *Peremptorias*. se llaman de pleyto acabado; v. gr. juramento, traslacion, cosa juzgada, ò prescripcion, y el reo tiene 20. dias para alegarlas. *L. 1. tit. 5. lib. 4. Recop.* Y las *Mixtas* son v. gr. excomunion, y dinero no contado, las que se pueden alegar assi antes, como despues de la contestacion.

§. *Item juris*, 2.

I SI Pedro promete pagar 100. lib. à Pablo, que este le prestò, puede pedir el dinero, y Pedro defenderse, en caso de no haver recibido el dinero, por la excepcion del *dinero no contado*.

2 En practica repito lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Praterea*, 3.

I SI Pedro debe à Pablo 100. lib. y este promete no pedir las, aun queda obligado Pedro, porque por semejantes pactos no del todo, se deshacen las obligaciones; pero siendo injusto pagar contra lo convenido, es visto poderse defender Pedro por la excepcion *Pacti conventi*.

2 En practica es terminante la observancia del tal convenio en la *L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.*

§. *Aque*, 4.

I SI Pedro difiere en juramento de Pablo la certidumbre de su pretension, y jura Pablo no deber, queda aun obligado, y se le puede instar la accion del juramento; pero si Pedro posee una cosa, y jura ser suya, habiendo el Actor diferidola en su juramento, era cosa iniqua que el reo fuese condenado.

2 En practica, por semejante juramento espira la accion de pedir, y renace la del juramento falso, y este probado, entra el Juez, y le hace pagar, amàs del castigo, que es perdimiento de bienes, contra quien quebranta  
jura-

juramento puesto en contrato. *L. 1. tit. 17. lib. 8. Recop.* Y el que jura falso en juicio, entre otras penas es multado con 600. mrs. *L. 2. tit. 17. lib. 8. Recop.* Y si fueren testigos falsos, incurrén con vergüenza pública, y Galeras perpetuas. *L. 7. tit. 17. lib. 8. Recop.* Y no sería malo, que para exemplo embiáran unos quantos à Galeras, pues me aturdo al ver una causa con testigos realmente contrarios, y con la razon de ciencia *de haverla visto.*

§. *Item si in iudicio*, 5.

1 **S**I contra Pedro se huviere seguido pleyto, y le instan otra vez la misma accion, puede defenderse por la excepcion *nei iudicate.*

2 En practica vease el §. 1. de este titulo.

§. *Hec exempli*, 6. & §. *Quarum quedam*, 7.

1 **L**As excepciones, unas nacen de las Leyes, ù de cosas, que tienen fuerza de Ley, y otras de la jurisdiccion del Pretor; y quan necesarias sean las excepciones, lo demuestran ff. y Cod.

2. En practica vease lo dicho sobre el §. antecedente, y por cosas que tienen fuerza de Ley, entendemos la costumbre de los Lugares, no opuesta à

Ley del Reyno. *L. 3. tit. 1. lib. 2. Recop.*

§. *Appellantur*, 8. §. *Perpetue*, 9. & §. *Temporales*, 10.

1 **L**As excepciones, unas son perpetuas, y peremptorias; otras temporales, y dilatorias. Las primeras impiden el negocio, v. gr. la excepcion *doli mali*; esto es, lo que se hizo por miedo, ò la excepcion *pacti conventi*, esto es, de jamás pedir la cosa. Y las segundas excepciones suspenden el juicio hasta cierto tiempo; v. gr. hasta el dia de San Juan, pues à menos, que llegando este dia, no se puede pedir. El Emperador Zenon previno, que si Pedro pedía su haber antes de plazo, era obligado à esperar doblado plazo, y à menos, que cobrando las costas de la peticion fuera tiempo, no era obligado à pagar el deudor.

2 En practica vease lo dicho sobre los §§. primeros del titulo antecedente, y sobre el §. 1. de este titulo.

§. *Praterea*, 11.

1 **H**Ay otras excepciones dilatorias, respecto de las personas; v. gr. quando interviene por Procurador algun hombre de Guerra, por estarle prohibido este

empleo. Para la mayor brevedad de los pleytos, se mandò el que no huviesse aquellas antiguas excepciones, que se notaban de los Procuradores, y principales, por razon de infamia.

2 En practica vease lo dicho sobre el §. 1. de este titulo.



## TITULUS XIV.

## De Replicationibus.

## Princ. Interdum, &amp;c.

1 **A** Veces parece justa una accion, y realmente no lo es; v. gr. Pedro se obliga à pagar 100. lib. por Navidad de tal año, y despues ofrece no pedir las, en cuyo caso es permitida al reo la replicacion.

2 En practica resulta lo mismo, segun se ha dicho bastantes veces en virtud de la L. 2. tit. 16. lib. 5. Recop.

§. Rursus, 1. §. Et si rursus,

2. & §. Quarum, 3.

1 **A** Veces son injustas las replicas del reo, y por esto se dà accion al Actor para contra replicar; pero todo esto con mas claridad consta en el ff.

2 En practica se permite demanda, replica del reo, contra replica del Actor, y segunda replica del reo; de forma, que haviendo dos pedimentos de cada Parte, se recibe la causa à prueba, aunque las Partes no lo pidan; L. 9. tit. 6. lib. 4. Recop. y esto se entiende, no alegandose cosa de nuevo, pues siempre deberá correr el traslado para que el contrario no quede indefenso.

## §. Exceptiones, 4.

1 **L** As excepciones, que defienden al deudor, suelen aprovechar para con los fiadores, pues lo que se pide à los fiadores, es visto pedir-se al deudor, porque es obligado à pagar por la accion *mandati*, lo que por este se huviere pagado. Si Pedro presta à Pablo 100. lib. siendo fianza Antonio, si Pedro hace pacto de no pedir, esta excepcion sirve tambien para el fiador; pero si Pedro hiciere cesion de bienes, con esta excepcion repele al acreedor, y de ella no puede valer-se el fiador.

2 En practica vease el titulo de *Fidejuf.*





## TITULUS XV.

*De Interdictis.*Princ. *Sequitur*, &c.

1 **I**nterdicto es ayuntamiento de palabras por las que el Pretor concedia, ò denegaba alguna cosa, lo que acontecia en pleytos de posesion, *seu quasi*.

2 En practica viene à ser lo mismo, y al tenor de cada titulo se encontrará lo que se permite hacer por nuestras Leyes, y llamamos *Interdictos*, *replikas*, *excepciones*, &c. y en los nombres de los Interdictos no se pare el Estudiante.

§. *Summa autem*, I.

1 **L**os Interdictos, ò son prohibitorios, ò restitutorios, ò exhibitorios. Prohibitorios son quando el Pretor prohibe el que se haga alguna cosa. Los restitutorios son quando el Pretor manda la restitution de alguna cosa. Exhibitorios son quando el Pretor manda la exhibicion de un esclavo, ò escritura, ò cosa litigiosa.

2 En practica repito lo di-

cho sobre el princ. de este tit.

§. *Sequens*, 2. & §. *Adipiscenda*, 3.

1 **L**os Interdictos fueron inventados para alcanzar la posesion de nuevo, o para retenerla, ò para recobrarla. El Interdicto de alcanzar la posesion, se suele dàr al poseedor de los bienes, y se llama *Quorum bonorum*, esto es, *de què bienes*. Este Interdicto no aprovecha al que perdiò la posesion que alcanzò. El Interdicto Salviano fue para que el dueño pidiesse al Arrendador las cosas que son tenidas à la seguridad del alquiler.

2 En practica veanse los titulos de *Bonorum possessionibus*, & de *Usucap*.

§. *Retinenda*, 4.

1 **E**L Interdicto *Uti possidetis*, significa en què manera poseeis, y aprovecha para los sitios, y raíces. El interdicto *Utrubi*, quiere decir el lugar donde fueron hallados, por causa de retener la posesion quando hay contienda sobre la propiedad, y aprovecha para los muebles. En cuyos terminos, y en el de ser provechoso poseer, se insta primero este juicio; y si quien pide no prueba, se queda

da la posesion para el otro, y en duda, se suele juzgar contra quien pide. Entre los efectos de los Interdictos havia antiguamente diferencia, pues por el Interdicto *Uti possidetis* vencia el que tenia la posesion, con tal, que no fuese adquirida por fuerza, ò à escondidas. Por el Interdicto *Utrubi* ganaba el que huviera poseido la mayor parte del año, consintiendo el contrario; pero despues se igualaron ambos Interdictos, venciendo el que poseyere al tiempo de la contestacion, consintiendo el contrario, sin intervenir fuerza, ò engaño.

2 En practica vease el titulo de *Bonorum Possessionibus*. En terminos de no probarse la accion, queda dicho, deve ser absuelto el reo de principal, y costas. *L. 14. tit. 8. lib. 2. Recop.* Y en terminos de duda, es mejor la condicion del que posee, pues el Juez debe estar mas aparejado para absolver al reo, que para condenarle. *L. 9. y 12. tit. 14. part. 3.*

§. *Possidere autem*, 5.

1 **P**uede uno poseer una heredad, mediante el Labrador, que la cultiva, ò morador, ò por el que tiene la cosa depositada, ò pres-

tada, ò quando uno se aparta de una casa, que posee con animo de bolver à ella.

2 En practica veanse los titulos de *Bonorum possessionibus*, & de *Per quas personas nobis obligatio acquiritur*.

§. *Recuperanda*, 6.

1 **Q**uien echa à otro por fuerza de una heredad, si tiene derecho, le pierde, y si no le tiene, es condenado con el doblo, incurriendo en la pena de la Ley Aquilia, mediante el Interdicto *Unde vi*; pero si la fuerza fuere con armas, v. gr. espada, puñal, escopeta, palos, ò piedras; esto es, por instrumento *cortante*, ò *punzante*, ò *contundente*, se impone pena como de fuerza publica.

2 En practica vease el titulo de *Bonorum possessionibus*.

§. *Tertia divisio*, 7.

1 **L**os Interdictos unos son simples, otros doblados. Los simples son quando Pedro pide à Pablo, que le dè, ò pague tal cosa, y Pablo responde. Y los doblados son los *Uti possidetis*, y *Utrubi*, porque en estos todos piden, y nadie es Actor, ni reo, si iguales.

2 En practica vease el titu-

tulo de *Bonorum possessionibus*.

§. De ordine, 8.

I SE considero por superflua notar la orden, y salida de los Interdictos, que antiguamente se tenia, porque los pleytos proceden sin la solemnidad de la orden antigua de dichos Interdictos.

2 En practica es mas superfluo, en virtud de lo dicho sobre el princ. de este titulo.



## TITULUS XVI.

*De Poena temere litigantium.*

Princ. *Nunc admonendi*, &c.

I A Ora se tratarà de la pena de los litigantes, que falsamente instan demandas, y juran falso, imponiendose castigos para refrenar la malicia de los hombres.

2 En practica me remito à lo que dirè sobre cada §.

§. Ecce enim, 1.

I Los Litigantes, y Abogados deben jurar, que el motivo de litigar, es por parecer que tiene cada uno justicia, y que no se procede de malicia. Quien niega

lo que deve, y se le prueva, tiene pena del doblo.

2 En practica, cada pedimento va con este juramento; à saber: *Juro, y para ello, &c.* Y es tan observado este juramento, que tambien al Abogado se le hace jurar, que defenderà al tenor de las Leyes Reales, que no harà peticiones contra Derecho, y que quando conozca no tener razon, no harà mas pedimentos, aconsejando à su Parte, que no siga el pleyto. L. 2. tit. 16. lib. 2. Recop. Y el Abogado por ningun pretexto se puede resistir siempre que la Parte lo pida, baxo pena de privacion de Oficio. *Dist.* L. 2.

Verf. *Hac autem*, &c.

I LA pena de la decima parte del pleyto, que antiguamente se usaba, ya no se estila, y se estableció el juramento de calumnia, con costas, daños, y perjuicios contra el que litiga injustamente.

2 En practica paga costas quien litigare sin causa. L. 14. tit. 8. lib. 2. Recop.

§. Ex quibusdam, 2.

I Los sentenciados por hurtos, injurias, ò engaños, quedan infames, y tambien los que se libraren por



por concierto. Lo mismo milita quando un compañero es sentenciado sobre cosa que se puso en compañía; y no queda infame el Tutor, o Curador, o Depositario, que es condenado à dár alguna cosa.

2 En practica queda infame el ladron, &c. segun se ha dicho al tenor de cada delito; y los demás Litigantes condenados por contrato, o quasi contrato, no quedan infames, si solo deben pagar lo juzgado, y sentenciado, segun queda dicho en los titulos de contratos.

§. *Omnium*, 3.

2 **Q**Uando se intenta una accion, se ha de comenzar por aquella parte del Edicto en que el Pretor permite el que los padres no sean reconvenidos por los hijos, ni los señores por sus esclavos, à menos que con licencia del Pretor, y de lo contrario se incurrirá en pena de 50. libras.

2 En practica queda dicho, que el Padre, Señor, Maestro, Suegro, &c. pueden ser reconvenidos, con decir en el primer pedimento: *Pedida venia*.

\*\*\* ✠ \*\*\*



TITULUS XVII.

*De Officio Judicis.*

Princ. *Supcrest*, &c. & §. *Ideo* que, 1.

1 **E**L Juez debe juzgar al tenor de Leyes en todos los pleytos, y la norma de la sentencia era: Condeno à Ticio à que pague 10. libras à Cayo por el daño que le hizo.

2 En practica, el Juez se reputa por hombre bueno, puesto para hacer justicia. *L. 1. tit. 4. part. 3.* Debe ser mayor de 26. años, *L. 2. tit. 9. lib. 3. Recop.* de buena fee, pacifico, de buenas costumbres, y palabras, y temeroso de Dios. *L. 3. tit. 4. part. 3. L. 7. tit. 9. lib. 3. Recop.* No debe ser ciego, ni sordo, porque sepa honrar à los Litigantes. *L. 7. tit. 9. lib. 3. Recop.* No puede recibir regalos de dinero, alhajas, comida, &c. de Litigante alguno, pues à mas de perder el Oficio, es condenado con el doblo, *L. 5. tit. 9. lib. 3. Recop.* y se pruevan las dadas con tres testigos singulares, que digan haver dado alguna cosa al Juez. *L. 6.*

*tit.*

*tit. 9. lib. 3. Recop.* Y deberá saber todas las Leyes Reales. *L. 4. tit. 1. lib. 2. Recop.* Últimamente no debe ser Juez de una oreja, *L. 13. tit. 4. part. 3.* ni manifestar su parecer antes de sentenciar, de forma, que oídas las Partes con sosiego, sin gritos, ni gestos, y abstraído, y apartado de amor, odio, è interés, *L. 3. tit. 9. lib. 3. Recop.* dará à cada uno lo que es suyo.

§. *Et si in rem*, 2.

1 **S**I el Juez sentenciar contra el demandante, deberá absolver al reo, y si juzgare contra este, debe condenarle con los frutos: y si el demandado dixere, que necesita de plazo proporcionado, el Juez le admite con fianzas. El poseedor de mala fee es obligado à bolver las cosas, con los frutos percibidos, y podidos percibir, lo que no milita en el poseedor de buena fee, en especial hasta el dia de la contestacion.

2 En practica, ya están determinados los plazos, pues sentenciada la causa, sino se apela dentro de cinco dias, se declara la sentencia por pasada en autoridad de cosa juzgada. *L. 1. tit. 18. lib. 4. Recop.* Y passados los diez dias que se señalan en la misma senten-

cia, se executa al reo, siguiendose aceleradamente la via executiva; de forma, que plazos para pagar, solo les puede el acreedor, y si fuesen muchos, se ha de passar por el plazo que dan los acreedores de mayor quantia, y si fueren iguales en cantidad, vence el numero mayor de personas. *L. 5. tit. 15. part. 5.* Y en lo que mira al possedor de mala fee, vease el titulo de *Ufucap.*

§. *Si ad exhibendum*, 3.

1 **S**I uno es condenado à dar una cosa, y tardare à darla, y por esto la adquiere por tiempo, debe ser condenado à restitution. El Juez debe inquirir los frutos desde el dia de la contestacion, hasta el de la sentencia, y los que sean, mandarles bolver; y si el reo pidiere plazo, se le concede afianzando.

2 En practica vease el titulo de *Ufucap.*

§. *Si familia*, 4.

1 **E**N el pleyto de division de herencia, deben ser las partes, y si no pudiesen serlo, se compensa con dinero, lo que milita en propiedad, y frutos.

2 En practica resulta lo mismo en virtud de lo dicho en

en el título 6. de este Libro,  
*§. Quædam actionis.*

*§. Eadem, 5.*

**I** LO mismo, que se ha  
 dicho para la divi-  
 sion de herencia, se ha de  
 entender quando se divide co-  
 sa comun.

2 En práctica repito lo del  
*§. antecedente.*

*§. Si finium, 6. & §. Quod  
 autem, 7.*

**I** Q Uando se trata de  
 amojanar tierras,  
 se señala à cada  
 uno al tenor de lo que ha jus-  
 tificado, y en caso que uno  
 se deba llevar parte del otro,  
 deberá rehacer el exceso con  
 dinero. Tambien de oficio de-  
 be ser condenado el que con  
 malicia quitare lindes, ò mo-  
 jones, y tambien el que fue-  
 re rebelde en medir las here-  
 dades, mandándolo el Juez;  
 y lo que se adjudicare à al-  
 guno por estos juicios, es firme.

2 En práctica veanse los  
 correspondientes titulos, y se  
 hallará el castigo para cada  
 cosa.



§)(~~~~~)(§

## TITULUS XVIII.

### De Publicis Judiciis.

Princ. *Publica judicia, &c. §. Pu-  
 blica, 1. §. Publicorum, 2. &  
 §. Publica autem, 3.*

**I** SE llaman publicos  
 juicios, porque ca-  
 da uno del Pueblo  
 puede acusar. Unos son ju-  
 cios publicos capitales, v. gr.  
 delitos, que merezcan destier-  
 ro, ò minas, ò muerte; y  
 otros no capitales, v. gr. los  
 que merecen pena pecuniaria.  
 Y se dicen publicos los deli-  
 tos, que perjudican à la Ma-  
 gestad, ò al bien publico.

2 En práctica cada uno del  
 Pueblo puede acusar los deli-  
 tos publicos; *L. 5. tit. 7. part.*  
*7. v. gr. la falsedad de sellos*  
*Reales, ò Bulas, L. 4. tit.*  
*7. los que tienen pesos, y*  
*medidas falsas, L. 7. tit. 7.*  
*part. 7. y demás delitos, que*  
*perjudiquen al publico, ò à*  
*la Magestad.*

*§. Item lex Julia, 4.*

**I** LA Ley Julia de adul-  
 terios impone pena  
 de degollado à los adulteros;  
 esto es, forzadores de muge-  
 res

res ajenas , y à los que comen pecado nefando. Quien forzàre doncella , ò viuda , que vive honestamente , si fuere hombre visible , pierde la mitad de los bienes , y si humilde , debe ser castigado en el cuerpo , y destierro.

2 En práctica , el delito de adulterio le puede acusar el marido , ò padre de la muger , ò hermano , ò tio , *L. 2. tit. 17. part. 7.* durando esta accion cinco años ; *L. 4. tit. 17. part. 7.* y si el adulterio fuere hecho por fuerza , dura la accion 30. años. *Dist. L. 4.* Las penas de los delitos de este §. son muy graves , y la piedad las ha compensado con Galeras , y azotes , segun la calidad del sujeto , y circunstancias del caso. En terminos del pecado nefando , puede ser castigado por el Santo Tribunal de Inquisicion. ò por la Justicia Ordinaria , y ambos Tribunales vãn conformes con 200. azotes , y diez años de Galeras.

§. *Item Lex Cornelia , 5.*

1 **L**A Ley Cornelia de Sicariis establece pena de muerte à los que matan à otros , ò andan armados para matar à otro hombre , ò que con artes matan à hombres , usando de ponzoña , diciendo

palabras diabolicas , ò vendiendo publicamente malas medicinas.

2 En práctica , el que mata à otro con malicia , debe morir , *L. 2. tit. 8. part. 7.* salvo si la muerte fuere para defensa. *Dist. L. 2.* En terminos de los hechizeros tienen pena de muerte ; *L. 3. tit. 25. part. 3.* y en caso de no seguirse muerte , es la pena al tenor de lo dicho sobre el §. antecedente.

§. *Alia deinde , 6.*

1 **L**A Ley Pompeya de Parricidios establece pena de muerte al que matare ascendiente , ò descendiente suyo , y el morir era en esta forma : Dentro de un cuero metian al reo , con un gallo , un perro , una vivora , y una mona , y bien atado se echaba al rio , ò mar , y alli se consumia.

2 En práctica hay mas piedad , pues primero es el reo ahorcado , y en memoria de dicha Ley le ponen en una cuba , pintando por defuera dichos animales , y echan la cuba al rio , ò mar , sale la Cofadria , que asiste à los Sentenciados , ampara à la cuba , saca al reo , y le entierran.

§ ( ✕ ) §

## §. Item Lex Cornelia de falsis, 7.

**I** LA Ley Cornelia de *Falsis*, se llama tambien testamentaria, y establece pena de muerte al esclavo, que falsificare escritura de testamento, ò signo; y si lo hiciere hombre libre, se le condena en presidio.

2 En practica, si el que cometiere tal falsedad fuessè Ecrivano, se le priva perpetuamente de Oficio, se le condena con costas, daños, y perjuicios, se le multa, y por remate ocho años de presidio, segun, y conforme las circunstancias de personas, casos, y malicia; de forma, que el arbitrio del Juez hace mucho. Si fuere otra persona el reo, ò ya se le condena à que pierda derechos, ò ya con costas, daños, y perjuicios, al tenor de las circunstancias explicadas en el *tit. 7. part. 7.*

## §. Item Lex Julia de vi publica, 8.

**Q**Uien hiciere fuerza con armas, es condenado à Presidio por la Ley Julia; y si fuere sin armas, pierde la tercera parte de sus bienes. Quien por fuerza robare muger viuda, doncella, Monja, ò casada, incur-

re en pena de muerte.

2 En practica, la pena del forzador con armas, es de muerte, si matare, y si no, debe ser desterrado en alguna Infula para siempre, y sus bienes son para los parientes hasta el tercer grado, que sean de linea de ascendientes, ò descendientes, y no haviendoles, son del Rey. Y si la fuerza fuere sin armas, pierde el forzador la tercera parte de los bienes, amàs de ser desterrado, y perdimiento de Oficio, si le tuviere. *L. 8. tit. 10. part. 7.* Y en terminos de robar mugeres, se castiga al tenor de las calidades, y regularmente es la pena de Galeras, ò Presidio, con costas, daños, y perjuicios.

## §. Item Lex Julia peculatus, 9.

**I** LA Ley Julia *Peculatus* castiga à los que hurtan dinero publico, ò cosas Sagradas, con pena de muerte, incurriendo en la misma los que dieren ayuda, ò encubrieren.

2 En practica vease el titulo 1. de este Libro.

## §. Est, &amp; inter, 10.

**I** LA Ley Flavia de *Plagiariis*, à veces establece pena de muerte, y à veces mas temperada.

2 En practica tenemos nue-

tras Leyes Reales , y no nos acordamos de esta Ley.

§. *Sunt praterea*, II.

1 **L**A Ley Julia de *Ambitu* sirve contra los que dãn dinero para alcanzar Oficios. La Ley Julia *Repetundarum* sirve contra los Asesores, ò Jueces , que reciben algo de los pleyteantes. La Ley Julia de *Annona* castiga à los que impiden el abastecimiento de la Corte, llevandole à otra parte. Y la Ley Julia de *Residuis* sirve contra el Administrador publico, que no dà cabal cuenta.

2 En terminos de la Ley Julia de *Ambitu*, vease el Auto 4. *part.* 2. En lo que mira à la Ley Julia *Repetundarum*, vease el titulo 17. de este Libro §. 1. *num.* 2. En orden à la Ley Julia de *Annoua*, traslado à los Guardas , pues ellos serviràn de castigo al que impidiere el abastecimiento de la Corte, ò de

otra parte. Y en orden à la Ley Julia de *Residuis*, veanse las *Leyes* 2. y 7. *tit.* 19. *lib.* 5. *Recop.* que imponen Presidios, Gale-ras, y Azotes, à los que se al-zan con caudales.

Verf. *Sed de publicis*, &c.

1 **T**ienes un resumen de los publicos juicios, y les sabràs con mayor distincion mirando ff. y Cod.

2 En pràctica tienes una explicacion de los §§. al tenor de las Leyes Reales de Castilla, que he discurrido convenientes en reflexion à los §§. y con mayor distincion sabràs tu obligacion; enterandote bien del Real Derecho, y antes de saberle te ruego , que no entres en empleo de Jurisprudencia, acordandote de los daños, y perjuicios, que motivare tu impericia , ò negligencia, y lo que mas has de pensar es, en la estrecha cuenta que has de dàr à Dios.

FIN DEL LIBRO IV.

# INDICE DE LOS TITULOS DEL presente Libro.

*Los numeros señalan las paginas.*

<b>L</b> IBER I. Tit. I. De <i>Iustitia, &amp; Jure.</i>	Pag. 1.
Tit. II. De <i>Jure Naturali Gentium, &amp; Civili.</i>	4.
Tit. III. De <i>Jure Personarum.</i>	13.
Tit. IV. De <i>Ingeniis.</i>	15.
Tit. V. De <i>Libertinis.</i>	16.
Tit. IV. Qui <i>&amp; ex quibus causis manumittere non possunt.</i>	18.
Tit. VII. De <i>Lege Fusia Caninia tollenda.</i>	20.
Tit. VIII. De <i>His, qui sui, vel alieni juris sunt.</i>	20.
Tit. IX. De <i>Patria Potestate.</i>	21.
Tit. X. De <i>Nuptiis.</i>	24.
Tit. XI. De <i>Adoptionibus.</i>	30.
Tit. XII. <i>Quibus modis jus patrie potestatis solvitur.</i>	33.
Tit. XIII. De <i>Tutelis.</i>	36.
Tit. XIV. <i>Qui testamento dari possunt Tutores.</i>	37.
Tit. XV. De <i>Legitima Agnatorum tutela.</i>	38.
Tit. XVI. De <i>Capitis diminutione.</i>	39.
Tit. XVII. De <i>Legitima Patronorum tutela.</i>	40.
Tit. XVIII. De <i>Legitima parentum tutela.</i>	41.
Tit. XIX. De <i>Fiduciaria tutela.</i>	41.
Tit. XX. De <i>Attiliano Tutore, &amp; eo qui ex Leg. Julia, &amp; Titia</i>	

<i>dabatur.</i>	41.
Tit. XXI. De <i>Auctoritate Tutorum.</i>	43.
Tit. XXII. <i>Quibus modis tutela finitur.</i>	44.
Tit. XXIII. De <i>Curatoribus.</i>	45.
Tit. XXIV. De <i>Satisfactione Tutorum, vel Curatorum.</i>	46.
Tit. XXV. De <i>Excusationibus Tutorum, vel Curatorum.</i>	48.
Tit. XXVI. De <i>Suspectis Tutoribus, vel Curatoribus.</i>	51.

## LIBER II.

Tit. I. De <i>Rerum divisione, &amp; adquirendo ipsarum dominio.</i>	54.
Tit. II. De <i>Rebus corporalibus, &amp; incorporalibus.</i>	66.
Tit. III. De <i>Servitutibus praediorum.</i>	67.
Tit. IV. De <i>Usufructu.</i>	69.
Tit. V. De <i>Usu, &amp; habitatione.</i>	70.
Tit. VI. De <i>Usucapionibus, &amp; longi temporis praescriptionibus.</i>	71.
Tit. VII. De <i>Donationibus.</i>	75.
Tit. VIII. <i>Quibus alienare licet. vel non.</i>	79.
Tit. IX. <i>Per quas personas cuique acquiritur.</i>	80.
Tit. X. De <i>Testamenti ordinandis.</i>	82.

# I N D I C E.

Tit. XI. De Militari testamen- to.	86.	Tit. VI. De gradibus cognatio- num.	143.
Tit. XII. Quibus non est permiffum facere testamentum.	87.	Tit. VII. De Servili cognatione.	150.
Tit. XIII. De Exhæredatione li- berorum.	89.	Tit. VIII. De Succeffione liberto- rum.	151.
Tit. XIV. De Hæredibus infi- tucndis.	93.	Tit. IX. De Adfignatione liberto- rum.	154.
Tit. XV. De Vulgari fubfinitio- ne.	98.	Tit. X. De Bonorum poffeffioni- bus.	154.
Tit. XVI. De Pupilari fubfinitio- ne.	99.	Tit. XI. De Acqifitione per ad- rogationem.	159.
Tit. XVII. Quibus modis testa- menta infirmantur.	102.	Tit. XII. De eo cui libertatis cau- fa bona addicuntur.	160.
Tit. XVIII. De Inofficiofo testi- mento.	104.	Tit. XIII. De Succeffionibus fu- blatis, quæ fiebant per bonorum venditiones, & ex Senatuscon- fulto Claudiano.	161.
Tit. XIX. De Hæredum qualitate, & differentia.	106.	Tit. XIV. De Obligationibus.	162.
Tit. XX. De Legatis.	108.	Tit. XV. Quibus modis re contra- hitur obligatio.	163.
Tit. XXI. De Ademptione legato- rum, & translatione.	118.	Tit. XVI. De Verborum obliga- tionibus.	167.
Tit. XXII. De Lege Falcidia.	118.	Tit. XVII. De Duobus reis ftipu- landi, & promittendi.	169.
Tit. XXIII. De Fideicommiſſariis hereditatibus.	120.	Tit. XVIII. De Stipulatione Ser- vorum.	170.
Tit. XXIV. De Singulis rebus per fideicommiſſum relictis.	126.	Tit. XIX. De Diviſione ftipula- tionum.	170.
Tit. XXV. De Codicillis.	127.	Tit. XX. De Inutilibus Stipula- tionibus.	171.
LIBER III.		Tit. XXI. De Fidejufforibus.	176.
Tit. I. De Hereditatibus quæ ab inteſtato deferuntur.	129.	Tit. XXII. De Litterarum obliga- tionibus.	179.
Tit. II. De Legima agnatorum ſucceſſione.	135.	Tit. XXIII. De Obligationibus ex conſenſu.	180.
Tit. III. De Senatusconſulto Ter- tulliano.	138.	Tit. XXIV. De Emptione, & venditione.	180.
Tit. IV. De Senatusconſulto Or- phitiano.	141.	Tit. XXV. De Locatione, & con- du-	
Tit. V. De Succeſſione cognato- rum.	142.		



# INDICE.

<i>ductione.</i>	185.	Tit. VII. <i>Quod cum eo qui in aliena potestate est negotium gestum esse dicitur.</i>	226.
Tit. XXVI. <i>De Societate.</i>	187.	Tit. VIII. <i>De Noxalibus actionibus.</i>	229.
Tit. XXVII. <i>De Mandato.</i>	190.	Tit. IX. <i>Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur.</i>	230.
Tit. XXVIII. <i>De Obligationibus quæ ex quasi contractu nascuntur.</i>	193.	Tit. X. <i>De his per quos agere possumus.</i>	231.
Tit. XXIX. <i>Per quas personas nobis obligatio acquiritur.</i>	195.	Tit. XI. <i>De Satisfactionibus.</i>	232.
Tit. XXX. <i>Quibus modis tollitur obligatio.</i>	196.	Tit. XII. <i>De perpetuis, &amp; temporalibus actionibus, &amp; quæ ad hæredes, &amp; in hæredes transeunt.</i>	233.
<b>LIBER IV.</b>		Tit. XIII. <i>De Exceptionibus.</i>	234.
Tit. I. <i>De Obligationibus quæ ex delicto nascuntur.</i>	199.	Tit. XIV. <i>De Replicationibus.</i>	237.
Tit. II. <i>De Vi bonorum raptorum.</i>	205.	Tit. XV. <i>De Interdictis.</i>	238.
Tit. III. <i>De Leg. Aquilia.</i>	206.	Tit. XVI. <i>De Pœna temere litigantium.</i>	240.
Tit. IV. <i>De Injuriis.</i>	209.	Tit. XVII. <i>De Officio Judicis.</i>	241.
Tit. V. <i>De Obligationibus quæ ex quasi delicto nascuntur.</i>	212.	Tit. XVIII. <i>De Publicis Judiciis.</i>	243.
Tit. VI. <i>De Actionibus.</i>	213.		

## INDICE DE LAS COSAS MAS NOTABLES, que se contienen en este Libro.

### A

<b>A</b> Bogado imperito, paga el daño, pag. 207. §. 8.	peta, pag. 203. §. 13. y 14.
Abejas, de quien sean, pag. 58. §. 14.	Accion <i>certi conditio</i> , què sea? Pag. 16. Princ. num. 1. y 2.
Acreeedor, quando se diga perjudicado por la libertad que diò su deudor al esclavo, pag. 18. num. 1. y 2.	Accion <i>vi bonorum raptorum</i> , què sea? Pag. 205. Princ. numer. 1. y 2.
Accion <i>negotiorum gestorum</i> , què sea? Pag. 193. §. 1.	Accion, què sea? Pag. 213. Princ.
Accion de hurto, à quien com-	Accion personal, què sea? Pag. 214. §. 1.
	Accion real, què sea? Pag. ibi. num. 2.
	Accion mixta, què sea? Ibi.

## Indice de las cosas mas notables.

- Accion* , como se deba probar, pag. ibi. num. 3.
- Accion* confessoria, què sea? Pag. 216. §. 2.
- Accion* negatoria, que sea? Pag. ibi. §. 2.
- Accion* Publiciana, què sea? Pag. 217. §. 4.
- Accion* Pauliana, què sea? Pag. ibi. §. 6.
- Accion* Serviana, y quasi Serviana, què sean? Pag. ibi. §. 7.
- Accion* de Constituta, què sea? Pag. 218. §. 9.
- Accion* Penal, què sea? Pag. ibi. §. 9.
- Accion* Real perjudicial, què sea? Pag. 219. §. 13.
- Accion* persecutoria de la cosa, què sea? Pag. 220. §. 16.
- Accion* *Pœne persequende*, què sea? Pag. ibi. §. 17.
- Accion* *Urbanorum prædiorum*, que sea? Pag. ibi. §. 18.
- Accion* *familiæ eriscundæ*, què sea? Pag. 221. §. 20.
- Accion* *communi dividundo*, què sea? Pag. ibi.
- Accion* *finium regundorum*, què sea? Pag. ibi.
- Accion* *servi corrupti*, què sea? Pag. ibi. §. 23.
- Accion* *damni injuria*, què sea? Pag. 222. §. 26.
- Accion* de *co quod metus causæ*, què sea? Pag. 223. §. 27.
- Accion* *ad exhibendum*, què sea? Pag. 202. §. 32.
- Accion* tributoria, què sea? Pag. 227. §. 3.
- Accion* *quod jussu*, què sea? Pag. 228. §. 5.
- Accion* infortoria, y exhibitoria, què sean? Pag. ibi. §. 8.
- Accion* Noxal, què sea? Pag. 229. §. 1.
- Accion* perpetua, y temporal, què sean? Pag. 233. Princ.
- Acusar* delitos publicos, à quien sea permitido, pag. 243. §. 3.
- Adulterio*, què sea? Y su pena, pag. ibi. num. 1. y 2.
- Adopcion*, què sea? Y como se haga, pag. 30. num. 1. y 2.
- Adoptar* se puede en lugar de nieto, sin tener hijo, pag. 31. num. 1. y 2.
- Adoptar*, si puede la muger, pag. 32.
- Adquirir*, por quien se pueda, pag. 80. Princ.
- Adrogacion*, què sea? Pag. 30. num. 1. y 2.
- Agnados* quienes sean, y quando succedan, pag. 39. §. 2. y pag. 135. §. 1. 2. y 3.
- Abuelo*, si tiene al hijo, y nieto en su poder, pag. 23. num. 1. y 2.
- Ayre*, y agua corriente, son comunes, pag. 54. §. 1.
- Albeytar* imperito en què pena cayga? Pag. 207. §. 8. num. 2.
- Animal*, es del dueño mientras tenga costumbre de ir, y venir, pag. 58. §. 15. y 16.
- Arbol*, en quanto à su formacion,

## Indice de las cosas mas notables.

cion , y modo de contarfe  
grados por ambos Derechos,  
pag. 148. num. 3. y 4.

*Arbol* , puesto en dos heredades,  
de quien sea , pag. 62. §. 31.  
32. y 33.

*Arra* , què efecto cause en con-  
tratos, pag. 182. num. 2.

*Arrendador* cobra mejoras , y  
paga pèrdidas, pag. 185. n.2.

*Arrendador* puede ser echado  
antes de plazo , si no paga,  
pag. ibi. num. 2.

*Arrendador* , que no coge fru-  
tos, si deberà pagar arrenda-  
miento, pag. ibi. num. 3.

*Arrendador* de tierra si passà tres  
dias del año , se entiende  
durar otro año por el mismo  
precio , lo que no milita en  
el Arrendador de casa , pag.  
ibi. num. 4.

*Aves* , que son de ninguno , son  
del primero que las coge,  
pag. 57. §. 12.

*Ave* , que hiere Pedro , y co-  
ge Pablo , de quien sea ? Pag.  
ibi. §. 12.

*Autores* , quando tienen lugar,  
pag. 8. §. 4. num. 7.

### B

*Beneficio* de Inventario , què  
efectos obra? Pag. 123. n. 2.

*Bienes* profecios , adventicios,  
castrenses , y quasi castren-  
ses , què sean? Pag. 23. n. 5.

*Bienes* del Rey no se puede usu-  
capir , eo prescrivir, pag. 74.

§. 8. y 9.

*Buena fee*, què sea? Pag. 64. §. 35.

*Buena fee* para usucapir , ò  
prescrivir , quando no serà  
bastante, pag. 73. §. 1.

### C

*Casamiento* , quienes le hagan  
justo , pag. 24. num. 1. y 2.

*Casamiento* , està prohibido en  
las lineas de ascendientes , y  
descendientes , pag. 27. nu-  
mer. 1. y 2.

*Casamiento* entre colaterales,  
quando se prohiva , pag. 28.  
num. 1. y 2.

*Casamiento* , si puede està pro-  
hibido por reverencia entre  
las personas , pag. ibi. num.  
1. y 2.

*Censo* , què sea ? Pag. 186. n. 2.

*Codicilo* , què sea , y como se ha-  
ga, pag. 127. num. 1.2.3. y 4.

*Codicilo* , en què tiempo se pue-  
da hacer, pag. 128. §. 1.

*Codicilo* no puede dár , ni qui-  
tar herencias , pag. ibi. §. 2.  
y 3.

*Comissario* , para testar què pue-  
da hacer, pag. 84. num. 5.

*Cognados* , quando succedan,  
pag. 142.

*Comodato* se diferencia del mu-  
tuo, pag. 163. num. 1. y 2.

*Compensacion* , què sea ? Pag.  
226. §. 39.

*Conductor* , què sea ? Pag. 185.  
num. 1. y 2.

*Cosas* Santas , Religiosas , y Sa-  
gra-

## Indice de las cosas mas notables.

gradas , no están en poder de alguno , pag. 56. §. 7.

*Corporales* , è incorporales cosas , què sean? Pag. 66. Princ.

*Condicion* imposible de Hecho, ò Derecho , se tiene por no puesta , pag. 97. §. 10. y 11.

*Clausulas* de Mayorazgos , como se deban observar , pag. 145. num. 5.

*Compra* , què sea? Pag. 180. numer. 1. y 2.

*Compras* , como deben explicarse , pag. 181. num. 3.

*Compra* , que se hace por menos de la mitad del justo precio , se puede recindir , pag. ibi. num. 4.

*Comprar* , no se puede de criados , ni criadas , baxo pena de hurto , pag. 199. num. 3.

*Costumbre* , quando es valida , pag. 11. §. 9. y 10.

*Costumbre* , quando no aprovecha , pag. 12. n. 2.

*Costumbre* como debe probarse , pag. ibi. n. 2.

*Costumbre* debe guardarse por el Juez , pag. ibi. n. 2.

*Costumbre* , què cosa sea? Pag. ibi. num. 2.

*Costumbre* de quantas maneras es , pag. ibi. num. 2.

*Costumbre* dà jurisdiccion à quien no la tiene , pag. ibi. n. 2.

*Curador* , quien deba tener , pag. 46. Princ. y §. 3. y 4.

*Curador* , debe ser à voluntad de los menores , pag. ibi. §. 2.

*Curador* testamentario , si deberá confirmarse por el Juez , pag. 45. §. 1.

*Curador* , si podrá tener el menor de 14. años , pag. 46. §. 5.

*Curador* , no puede mercar cosas de su menor , pag. 181. num. 6.

### D

*Daño* de la cosa vendida , de quien sea? Pag. 183.

*Derecho* publico , y particular , què sean? Pag. 5. num. 1.

*Derecho* Natural , què sea? Pag. 4. num. 1.

*Decreto* contra el Derecho Natural , no debe cumplirse , pag. ibi. num. 2.

*Derecho* de Gentes , què sea? Pag. 5. num. 1. y 2.

*Derecho* , por esta palabra sola qual se entienda en Castilla , Aragon , y Cataluña , pag. 5. col. 1. num. 2.

*Derecho* Civil escrito , què sea? Pag. 6. num. 1.

*Derecho* Civil no escrito , què sea? Pag. 11. §. 9. y 10.

*Defensor* , quando se nombra , pag. 44. §. 3.

*Derrama* , sin facultad Real no puede ponerse , ni continuarse , pag. 74. §. 9. num. 2.

*Desposorio* , què sea? Pag. 25. n. 3.

*Desposorio* , de donde dimana , pag. ibi. num. 4.

*Desposorios* , en quantas maneras sean , pag. ibi. num. 5.

*Def-*

## Indice de las cosas mas notables.

- Desposorio** con dos mugeres, qual sea preferido , pag. 27. num. 3.
- Desposorio** por quantas causas se impida , pag. ibi. num. 4.
- Deposito** , què sea ? Pag. 165. num. 1. y 2.
- Deposito** , en quantas maneras se divida , pag. ibi. num. 3.
- Depositario** , que cuidado deba poner en la cosa depositada , pag. ibi. num. 2.
- Depositario** , quando no estará tenido à bolver el depósito , pag. 166. num. 5.
- Depositar** , què cosas se puedan , pag. 165. num. 4.
- Donacion** , de donde nace , pag. 76. §. 1. num. 2.
- Donacion** , de quantas maneras sea , y como se haga , pag. ibi. §. 1. num. 2.
- Donacion remuneratoria** , què sea ? Pag. ibi. §. 1. num. 2.
- Donacion causa mortis** , quando se anula , pag. ibi. num. 3.
- Donacion** , quien puede hacerla , pag. ibi. num. 4.
- Donacion** , que excede de 200. lib. si es valida sin insinuacion , pag. 77. §. 2.
- Donacion hecha al hijo** , excessiva de la legirima , se entiende el exceso por mejora de 3. y 5. en reflexion al valor que tienen los bienes al tiempo de la muerte del donador , pag. 78. num. 3.
- Donacion inter vivos** , si se puede revocar , pag. 77. num. 2.
- Dominio** en la cosa , quando se adquiere , pag. 65. §. 41. y 42.
- Donacion propter nuptias** , què sea , quando , y como se pueda hacer , pag. 78. §. 3. numer. 1. y 2.
- Dote** , què sea ? Pag. ibi.
- Dote estimado** , y no estimado , pag. 79. Princ. num. 2.
- Dote** , es preferido à otros acreedores , aunque sean anteriores , pag. 78. §. 3. n. 2.
- Dote** , corre parejas con el credito del Fisco , pag. ibi.
- Dote** , quando puede cobrarse por la muger , pag. ibi. §. 3. num. 2.
- Dueño** , tiene derecho en los bienes del que fue su esclavo , pag. 17. §. 1. num. 6.
- Dueño** de la heredad , quando adquiere dominio en las cosas que le vinieren por avenida , pag. 59. num. 1.
- Duda** sobre qual de dos ha de ser Tutor , què se haga ? pag. 38. §. 1. num. 3.
- Duda** sobre la ancharia de una via , como se deshaga ? Pag. 67. num. 3.
- Dueño** de la fuente , quando no puede ofrecer el agua à otro , pag. ibi. num. 4.
- Dueño** de una cosa , quando , ò no , podrá enagenarla , pag. 79. Princ. num. 1.
- Dueño** , que presta esclavo , cavallo , ò tinaja , debe expresar

## Indice de las cosas mas notables.

- far las tachas baxo pena, pag. 164. num. 4.
- Ducño*, si podrá ser obligado à vender su cosa, pag. 181. num. 7.
- E**
- Edificio* hecho de material ageno, de quien sea? pag. 61. §. 29.
- Edificio* cede al suelo, pag. 62. §. 30.
- Edictos* de los Pretores, que sean? pag. 11. §. 7. n. 1. y 2.
- Entrego*, de que cosas se haga, pag. 65. §. 40.
- Enagenar* la cosa si podrá quien fuese dueño, pag. 80. numer. 2.
- Enagenar* si puede el que es menor, pag. ibi.
- Empeño*, que sea? pag. 166. numer. 1. y 2.
- Empeñar*, que cosas no se puedan? Pag. ibi.
- Equidad*, que sea? Pag. 2. n. 5.
- Emancipacion*, como se hacia, pag. 34. §. 7. num. 1. y 2.
- Eslavo*, y esclava, de donde se denominen, pag. 14. §. 3.
- Eslavos*, como se hagan tales? pag. 15. §. 4.
- Eslavo* comun si consiguieren libertad de un dueño, si podrá compeler al otro para que la de, pag. 17. §. 1. n. 3.
- Eslavo*, si puede conseguir libertad *ipso jure*, pag. ibi. §. 1. num. 4.
- Eslavo*, si puede prescribir la libertad, pag. ibi. num. 5.
- Eslavo* nombrado heredero, se entiende libre, pag. 20. numer. 1. y 2.
- Eslavo* de la pena, qual se diga, pag. 33. §. 3.
- Eslavo* manumitido, si muda de estado, pag. 40. §. 4.
- Estado* no le muda quien passa à otra dignidad, pag. ibi. §. 5.
- Eslavo* adquiere para el dueño, pag. 81. §. 3. y 4.
- Eslavo* propio, ò ageno, quien se diga, pag. 94. num. 1.
- Eslavo*, si puede comparecer en juicio, pag. 13. §. 2. n. 3.
- Eslavo*, si puede deponer en juicio, pag. 14. num. 4.
- Estipulacion*, que sea? pag. 166. num. 1. y 2.
- Estipulacion* en quantas maneras se divida, pag. 170. §. 1. num. 1. 2. y 3.
- Estipular*, que cosas se pueden, y con quien? pag. 171. §. 1. hasta 11.
- Estipular* puede el esclavo para su dueño, pag. 170. num. 1.
- Estancos*, y vedamientos deben ser con facultad real, pag. 74. §. 9. num. 2.
- Excusas* para la tutela, y cura, quales sean bastantes, pag. 48. Princ. y §. 1. hasta 20.
- Espureo*, quien se diga, pag. 29. num. 1. y 2.
- Exheredar*, si pueden los padres à los hijos; y al revés, pag. 90. num. 1. y 2.

## Indice de las cosas mas notables.

*Excepciones* quantas sean , y quando se deben alegar , pag. 234. §. 1. num. 2.

### F

*Falcidia* , què sea? Pag. 119. n. 3.  
*Falcidia* , quando se adquiriera , pag. ibi. num. 4.  
*Falcidia* de què bienes se saca , pag. ibi. num. 5.  
*Falcidia* , en que tiempo se ha de computar , pag. 120. §. 3. y 4.  
*Fieras* son del primero que las coge , pag. 15. §. 12.  
*Fideicomisso* , què sea , y què cosas se pueden dexar , pag. 108. n. 2. §. 1. & pag. 113. §. 1. y 2.  
*Fiador* , què sea? Pag. 176. Princ. num. 1. y 2.  
*Fiador* no debe ser apremiado à menos , que estando escusos los bienes del principal obligado , pag. ibi.  
*Fiador* del menor no es obligado à pagar , pag. 177. num. 3.  
*Fiadora* , si podrá ser la muger , pag. ibi.  
*Fiador* no puede ser obligado en mas que el principal , y como se entienda esta palabra *mas* , pag. 179. §. 5.

### G

*Grados* como se cuenten por ambos Derechos , pag. 146. n. 4.

### H

*Habitacion* , què sea? Pag. 70. §. 1.

*Habitacion* , si se puede arrendar por quien tiene este derecho , pag. 73. §. 5.  
*Hechicero* en què pena cayga , pag. 244. §. 5. num. 2.  
*Herencia* se dividia en 12. onzas , pag. 95. num. 1.  
*Herencia* no se dice sin deducirse lo ageno , pag. 96. num. 3.  
*Herencia* , como se parta , pag. ibi.  
*Herederos* , de quantas maneras haya , pag. 106. §. 1. 2. y 3.  
*Herederos* ab intestato quienes sean , pag. 129. 130. y 131.  
*Herederos* debe ser nombrado en testamento , y no en codicilo , pag. 93. num. 1. y 2.  
*Herederos* quienes se deben instituir , pag. 94. num. 4.  
*Herederos* quienes pueden ser , pag. ibi. num. 2. y 3.  
*Hembra* no se entiende excluida para el Mayorazgo , sino se expresa con palabras terminantes , pag. 145. num. 9.  
*Hembra* de mejor grado quando prefiera à los varones mas remotos , pag. ibi.  
*Herederos* , si será menester que tome la possession de la herencia , pag. 155. Princ. n. 2.  
*Herederos* continúa en el arrendamiento de su antecesor , pag. 187. §. 6.  
*Hijos* , en què casos salen de la patria potestad , pag. 33. n. 1. 2. y 3. y pag. 34. §. 1.  
*Hijos* si pueden apremiar à los padres para que los emancipen ,

# Indice de las cosas mas notables.

pen, pag. 35. §. 10. n. 1. y 2.  
*Hijo*, como pueda exheredar  
 al padre, pag. 90. num. 3.  
*Hijo* del primogenito prefiere à  
 su tio en la succeſſion del  
 Mayorazgo, pag. 146. n. 10.  
*Hijo* natural quien ſea, pag. 21.  
 num. 2.  
*Hijo* de Cavallero ſecular Pro-  
 feſſo de Montefa, &c. es natu-  
 ral, y no eſpúreo, pag. 22.  
 num. 2.  
*Hurto*, què ſea? pag. 199. n. 1. y 2.  
*Hurto* no ſe comete quando fal-  
 ta la intencion de hurtar, pag.  
 73. §. 4. 5. y 6.  
*Hurto* comete el que merca coſa  
 de criados, ò criadas, pag.  
 199. num. 3.  
*Hurto* de quantas maneras ſea,  
 pag. 200. §. 3. y 4.  
*Hurto* comete el que coge coſa  
 que cae de un carro, ò que ſe  
 echa al mar por tormenta, y  
 no la buelve, pag. 66. §. 48.

## I

*Irracional* es incapaz del Dere-  
 cho Natural, pag. 4. num. 2.  
*Ignorancia* de la Ley à quien eſ-  
 cuſe, pag. 6. §. 4. num. 4.  
*Interpretar*, quien puede las  
 Leyes, pag. 7. §. 4. num. 5.  
*Ingenuo*, qual ſe diga, pag. 15.  
 num. 1. y 2.  
*Inſinuar*, què ſea? Pag. 77. §. 2.  
 num. 2.  
*Ingratitud* que revoca donacio-  
 nes, qual ſea, remiſſive,

pag. 78. num. 2.  
*Injuria*, què ſea? Pag. 209. in  
 Princ.  
*Injurioſas* palabras quales ſean,  
 pag. 210. num. 2.  
*Injuriado* puede pedir enmien-  
 da, pag. 211. §. 10.  
*Interdicto quorum bonorum*, què  
 ſea? Pag. 238. §. 3.  
*Interdicto uti poſſidetis*, què  
 ſea? Pag. ibi.  
*Interdicto utrubi*, què ſea? Pag.  
 239. §. 4.  
*Interdicto unde vi*, què ſea?  
 Pag. ibi. §. 6.  
*Imagen* pintada en tabla agena,  
 de quien ſea? Pag. 63. §. 34.  
*Islas*, de quienes ſean? Pag. 60.  
 §. 22.

## J

*Juſticia*, què ſea? Pag. 1. n. 1.  
*Juſticia* nace de Dios, pag. ibi.  
 num. 2.  
*Juſticia*, como ſe adminiſtre  
 bien, pag. ibi. num. 3.  
*Juſticia*, que provechos con-  
 tenga, pag. 2. num. 3.  
*Juſticia* diſtributiva, què ſea?  
 pag. ibi. num. 5.  
*Juſticia* comutativa, què ſea?  
 Pag. ibi.  
*Juſticia* ſe toma por la equidad,  
 pag. ibi.  
*Juzgar* pleytos, por donde ſe  
 deba, pag. 7. num. 6.  
*Juez*, no puede comprar ſitios  
 en ſu juridiſcion, pag. 181.  
 num. 6.  
*Juez*, que ſentencia contra  
 juſ-



## Indice de las cosas mas notables.

- justicia, en què pena cayga, pag. 212. Princ.
- Fuez*, se reputa por hombre bueno, pag. 41. §. 1. n. 2.
- Fuez*, debe ser mayor de 26. años, pag. ibi.
- Fuez*, debe honrar à los Litigantes, pag. ibi.
- Fuez*, no puede recibir regalos, pag. ibi.
- Fuez*, debe saber todas las Leyes Reales, pag. ibi.
- Fuez*, debe està apartado del amor, odio, è interès, oyendo con paciencia, sin gestos, ni alborotos, pag. ibi.
- Furar* falso, què pena tenga, pag. 235. §. 4.
- L
- Ladron*, no puede usucapir, pag. 73. §. 3.
- Ley*, què sea? Pag. 6. §. 4. num. 1. y 2.
- Ley*, quien puede hacerla, pag. 7. §. 4. num. 3.
- Ley*, como se deba entender, pag. 7. §. 4. num. 5.
- Ley*, como se conozca si està, ò no, en practica, pag. 7. §. 4. num. 6.
- Ley*, si se puede interpretar, pag. 7. §. 4. num. 5.
- Ley* Civil, quando tenga lugar, pag. 8. §. 4. num. 7.
- Ley* Eliaciencia, què prohivìa, pag. 19. num. 1. y 2.
- Ley* Fufia Caninia, què coartaba, pag. 19. num. 1. y 2.
- Ley* Cornelia de *Falsis*, què establecia, pag. 245. §. 7.
- Ley* Julia de *vi publica*, què establecia, pag. ibi. §. 8.
- Ley* Hostilia, què permitia, pag. 231. Princ.
- Ley* Aquilia, què ordenò, pag. 206. §. 1.
- Ley* Julia *peculiatu*, què establecia, pag. 245. §. 9.
- Ley* Flavia de *Plagiariis*, pag. ibi. §. 10.
- Ley* Julia de *Ambitu*, què establecia, pag. 240. §. 11.
- Ley* Julia *Repetundarum*, què establecia, pag. ibi.
- Ley* Julia de *Annona*, què establecia, pag. ibi.
- Ley* Julia de *Residuis*, pag. ibi.
- Ley* à que cosas se dirige, pag. 6. num. 2.
- Ley* como, por quien, y quando se puede variar, pag. 10. n. 2.
- Ley* 3. tit. 1. lib. 2. Recop. es la llave de la Jurisprudencia Española, pag. 7.
- Legado*, què sea? Pag. 109. n. 2.
- Legar*, què cosas, y quantas se puedan, pag. ibi. num. 4. 5. y 6.
- Legar*, si se puede cosa agena, pag. 110. §. 4.
- Legar*, si se puede la cosa empeñada, pag. ibi. n. 5. 6. y 7.
- Legar* al Legatario lo que debe, si vale el legado, pag. 112. §. 14.
- Legado*, que se hace à la muger de su dote, si vale, pag. ibi. §. 15.

## Indice de las cosas mas notables.

- Legado* , que ha perecido , contra quien sea el daño , pag. 113. §. 15. 16. 17. y 18.
- Legado* , si se anula por falsa causa , ò demonstracion , pag. 116. §. 30. y 31.
- Legado* , quando se quita , eo anula , pag. 118. §. 1.
- Legatis* 1. 2. & 3. que significuen , pag. 109. num. 3.
- Libertad* , que sea? Pag. 13. §. 1.
- Libertad* , como , y quando se pueda dar , pag. 16. §. 1.
- Libertad* se codicia naturalmente , pag. ibi. num. 2.
- Libertad* quando no puede ser perjudicada , pag. ibi. num. 2.
- Libertad* , si se puede prescribir por el esclavo , pag. 17. §. 1. num. 5.
- Libertinos* , que libertad possien , pag. 18. num. 1. y 2.
- Linea recta* , que sea? pag. 146. num. 12.
- Linea actual* , ò efectiva , que sea? pag. 149. num. 5.
- Linea habitual* de primogenitura , que sea? Pag. ibi. num. 6.
- Linea paterna* , que sea? Pag. ibi. num. 7.
- Linea materna* , que sea? Pag. ibi. num. 8.
- Linea contentiva* , que sea? Pag. ibi. num. 9.
- Linea de substancia* , que sea? Pag. ibi. num. 10.
- Linea de qualidad* , que sea? Pag. 150. num. 11.
- Linea de verdadera* , y absoluta agnacion , pag. ibi. num. 12.
- Linea* de agnacion limitada , pag. ibi. num. 13.
- Linea* de artificiosa , ò fingida agnacion , que sea? p. ibi. n. 14.
- Linea* de simple masculinidad , que sea? Pag. ibi. num. 15.
- Linea masculina* , que sea? Pag. ibi. num. 16.
- Linea electiva* , ò de eleccion , que sea? Pag. ibi. num. 17.
- Linea* de ascendientes , que sea? Pag. 148. num. 4.
- Linea* de descendientes , que sea? Pag. ibi.
- Linea* de colaterales , que sea? Pag. ibi.
- Litigar sin causa* , que pena merezca , pag. 240. §. 1.
- Locacion* , que sea? Pag. 185. numer. 1. y 2.
- Locador* de que deba cuidar? Ibi.
- Lugar Religioso* qual sea , y como se haga? pag. 56. §. 9.
- M
- Madre* , si puede nombrar Tutor al hijo que nombra heredero , pag. 37. num. 3. §. 3.
- Matrimonio* , que sea? Pag. 25. num. 6.
- Matrimonio* , de donde se tomò el nombre , pag. 26. num. 7.
- Matrimonio* , à donde fue establecido , pag. ibi. num. 8.
- Matrimonio* , que bienes contenga? Pag. ibi. num. 9.
- Matrimonio* , por que fue establecido , pag. ibi. num. 11.
- Matrimonio* , quantos Sacramen-

## Indice de las cosas mas notables.

- tos contenga, pag. 26. num. 11.
- Matrimonio*, quando escusa de cargas conegiles, pag. 48. n. 2.
- Mar*, es comun, pag. 54. §. 1.
- Mutar*, quando no contenga pena, pag. 207. §. 2. 3. y 4.
- Mutar* con malicia, que pena tenga, pag. 244. §. 5. num. 2.
- Maestros* imperitos pagan el daño, pag. 207. §. 8. num. 2.
- Mayorazgos*, por donde se deben estudiar, pag. 243. n. 1.
- Mayorazgos*, de donde dimanen, pag. ibi. num. 2.
- Mayorazgos*, de quantas maneras se pueden hacer, pag. ibi. num. 3.
- Mayorazgos*, como se prueven, pag. ibi. num. 4.
- Mayorazgo*, es individuo, pag. ibi. num. 6.
- Mayorazgo* se adquiere por derecho de sangre, y no por herencia, pag. ibi. num. 11.
- Mayor*, quando prefiere al menor, pag. ibi. num. 7. y 8.
- Mandato*, que sea? En quantas maneras acoztezca, y que presunciones resulten, pag. 190. §. 1. hasta 13.
- Medico* imperito en que pena incurra, pag. 207. §. 8.
- Medicina* hecha de materiales de dos dueños, de quien sea? pag. 61. col. 2.
- Mezcla*, que se hace de dos cosas de distintos dueños, como se parta, p. ibi. §. 27. y 28.
- Mejorar* se puede al nieto estan-
- te el hijo, pag. 92. num. 2.
- Mudable* es el Derecho Civil, pag. 13. §. 11.
- Muger*, quando puede ser Tutora, pag. 37. num. 4.
- Mudar* de estado en quantas maneras acoztezca, p. 39. §. 1.
- Muros*, son llamados Santos, pag. 57. §. 10.
- Mutuo* se diferencia del comodato, pag. 163. num. 1. y 2.
- O
- Obrar bien*, se une con el tercer precepto del Derecho, pag. 4. num. 5.
- Objetos* del Derecho quantos sean, pag. 13. §. 12. num. 1.
- Obligacion* de palabra, que sea? pag. 163. num. 1. y 2. y pag. 167. num. 1. y 2.
- Obligacion* sin fee de entrega, quando, y como se pueda protestar, pag. 179. Princ. numer. 1. y 2.
- Obligacion*, que sea? Y en quantas maneras se divida, pag. 162. §. 1. y 2.
- Obligados* pueden ser muchos en un contrato, pag. 169. Princ.
- Obligados* dos lisamente, se entiende cada uno por la mitad, pag. ibi. §. 1. num. 2.
- Obligacion*, por quienes podemos conseguir, pag. 195. Princ. y §. 1. 2. y 3.
- Obligacion*, como se deshaga, pag. 199. Princ. usque §. 4.
- Obrero*, debe dar voces antes de echar cosas, p. 207. n. 1. y 2. §. 5.

## Indice de las cosas mas notables.

### P

- Padre* puede dár tutor à los hijos , pag. 36. §. 3.
- Parientes* mas propinquos para la tutela legitima, quales sean? pag. 38. §. 1.
- Padre* natural quando pierde, ò no los derechos de tal, pag. 31. num. 1. y 2. y pag. 32. §. 8. num. 1. y 2.
- Padre*, como, y quando tenga derecho en los bienes de los hijos, pag. 23. num. 5.
- Padre*, que porcion puede dár à un hijo, pag. 21. num. 2.
- Padre*, quando se escusa de cargas conseqüiles, pag.
- Patria* potestad, què sea? Pag. 21. §. 1.
- Paga* por error se puede repetir, pag. 163. §. 1.
- Parecer* del Principe, quando sea Ley, pag. 10. §. 6.
- Parto*, si sigue al vientre, pag. 59. §. 19.
- Padre*, si puede exheredar al hijo, pag. 90. num. 2.
- Panales*, que están en los arboles, de quien sean, pag. 58. §. 14.
- Pariente* del vendedor quando es preferido por el tanto, pag. 181. num. 8.
- Parrecidio*, què pena tenga, pag. 244. §. 6.
- Palabra*, como debe ser, pag. 3. num. 4.
- Pensamiento*, què sea, y como deba ser, pag. 3. num. 3.
- Pesear* en el rio, es comun, pagin. 55. §. 2. y 3.
- Pechos* sin facultad Real, ni se pueden poner, ni continuar, pag. 74. §. 9. num. 2.
- Perjuicio* de la cosa que se buelve, y se pierde, de quien sea, pag. 146. num. 3.
- Perdersse* cosa sin culpa, quando se diga, pag. 165. §. 2. n. 2.
- Pedir* de mas, en quantas maneras sea, pag. 222. §. 33.
- Peces* son del primero, que les coge, pag. 57. §. 12.
- Pillage* de los enemigos, de quien sea, pag. 58. §. 17.
- Piedras*, y perlas preciosas encontradas en el mar, de quien sean, pag. 59. §. 18.
- Potestad*, de quantas maneras se entienda, pag. 22. §. 1. n. 3.
- Poder* de los padres para con los hijos, de quantas maneras se establezca, pag. ibi. §. 1. n. 4.
- Poder* para testar, como deba ser, pag. 84. num. 5.
- Postumos*, quales se digan, pagin. 91. §. 1.
- Possession*, què sea? Pag. 155. num. 3.
- Possession*, y propiedad, si pueden litigarse juntas; y què sea en materia de Mayorazgos, pag. 146. num. 15.
- Possession*, de quantas maneras sea, pag. 155. num. 3.
- Possession*, como se gane, pag. ibi. num. 5.
- Possessor* de una heredad, quando

## Indice de las cosas más notables.

no es obligado à responder sobre la posesion, pag. 74. n. 2.  
*Possedor* de buena fee, què frutos gane, pag. 156. num. 6.  
*Possedor* de mala fee, si gana algunos frutos, pag. ibi. n. 7.  
*Plazo*, si no huviere señalado en algun contrato, qual se entienda, pag. 163. num. 2.  
*Prescripcion*, què sea? Pag. 71. Princ. num. 1. y 2.  
*Prescribir* no se puede la cosa hurtada, pag. 73. §. 2.  
*Prescribir* no se pueden las cosas del Fisco, pag. 74. §. 8. y 9.  
*Prescribir* con què requisitos se pueda, pag. 71. Princ. n. 1. y 2.  
*Prescribir*, quien puede, pag. ibi. num. 4.  
*Prescripcion* contra quien no corra, pag. ibi. num. 5.  
*Prescribir* Derechos Civiles, y Criminales, si pueden los Señores de Lugares, pag. 74. §. 9. num. 2.  
*Preceptos* del Derecho, pag. 3. num. 1. y 2.  
*Pretericion* del hijo en el testamento, como le rompa, pag. 91. §. 1.  
*Plebiscitum*, què sea? Pag. 10. num. 1.  
*Probar*, si se debe la costumbre, y como, pag. 11. §. 9. y 10. num. 2.  
*Prohibado*, què edad ha de tener para serlo, pag. 30. n. 4.  
*Prohibar*, quien pueda, pag. ibi. num. 3.

*Prohijador*, si debe dàr fianza de bien portarse, pag. ibi. num. 1. y 2.  
*Prohijador*, si puede echar al prohijado de su poder, pag. ibi. num. 1. y 2.  
*Provecho* de la cosa vendida, de quien sea, pag. 184. §. 3.  
*Probar*, què se deba en cada accion, pag. 214. num. 3.  
*Propiedad*, por quantos años se proscrive, pag. 74. num. 2.  
*Prueba*, de quantas maneras sea, pag. 214. num. 4.  
*Pubertad*, hasta quando dure, pag. 45. Princ. num. 1. y 2.

## Q

*Quasi* contrato, què sea? Pag. 193. §. 1. hasta el 6.  
*Quasi* delito, què sea? Pag. 212. §. 1. 2. y 3.  
*Quinto* de herencia, solo puede haver uno, pag. 78. num. 3.

## R

*Respuestas* de los prudentes, què lean? pag. 11. §. 8.  
*Rèplicas*, quantas se permitan, pag. 237. §. 3.  
*Representacion* en los Mayorazgos, no se entiende excluida si no se expresa, pag. 146. num. 10.  
*Remo* fue degollado de orden de su hermano Romulo, y por què? Pag. 57. §. 10.  
*Ribera*, què sea? Pag. 55. §. 2. 3. y 4.

## Indice de las cosas mas notables.

*Riberas* del mar son comunes, pag. 54. §. 1.  
*Rios* son publicos, pag. 54. §. 2.  
 3. y 4.  
*Rohar*, què pena tenga? Pag. 205. num. 2.

### S

*Sagradas* cosas, quales se digan, pag. 56. §. 8.  
*Senatus-Consultum*, què sea? Pag. 10. §. 5.  
*Servidumbre*, què sea? Pag. 13. §. 2.  
*Servidumbre* urbana, què sea? Pag. 60. y 61. §. 1. 2. y 3.  
*Servidumbre*, como se constituya, pag. 68. §. 4.  
*Servidumbre* de predios, què sea? Pag. 67. Princ. n. 1. y 2.  
*Servidumbre*, si es divisible, pag. 68. num. 6.  
*Señor*, si tiene derecho en los bienes del que fue su esclavo, pag. 16. §. 1.  
*Señor*, quando puede dàr libertad, pag. 17. num. 1. y 2.  
*Señor*, què cosas tenga en su poder, pag. 21. num. 1. y 2.  
*Sociedad*, què sea, y como se haga? Pag. 170. n. 1. 2. y 3.  
*Sociedad*, como se deshaga, pag. 189. num. 2. y §. 5. y 6.  
*Socio*, què diligencias deba practicar, pag. 190. num. 3. §. 9.  
*Sospecha* contra Tutor, o Curador, qual sea legitima, p. 52.  
*Substitucion*, que sea? Pag. 98. §. 1.

*Substitucion* vulgar, què sea? Pag. ibi. num. 3.  
*Substitucion* compendiosa, què sea? Pag. ibi. num. 4.  
*Substitucion* brebiloqua, què sea? Pag. 99. num. 5.  
*Substitucion* pupilar, què sea? Pag. ibi. Princ. num. 1. y 2.  
*Substitucion* exemplar, què sea? Pag. 100. §. 1.  
*Succesor* en el Mayorazgo es el mas inmediato del ultimo poseedor, pag. 146. num. 13.  
*Succesor* del Mayorazgo adquiere sin acto alguno la posesion civil, y natural, pag. 147. num. 16.  
*Substituto*, se le puede nombrar al hijo exheredado, pag. 99. Princ. num. 1. y 2.  
*Sueldo* de oro quanto importe en nuestra moneda, pag. 77. §. 2.

### T

*Tanto* para sacar la cosa vendida, quando tenga lugar, pag. 181. num. 8.  
*Tachas*, como, y quando se han de alegar, pag. 14. num. 4.  
*Tachas*, quales sean bastantes para que el testigo no haga fee, pag. 215. num. 6.  
*Tachas*, dentro de que termino se han de poner, y como, pag. ibi. num. 6.  
*Testamento* Militar, como se pueda hacer, pag. 86. Princ. y §. 1. 2. y 3.  
*Testamento*, què sea? Pag. 82. §. 1.

## Indice de las cosas mas notables.

- Testamento* , en quantas maneras se divide , pag. 82.
- Testamento* sin heredero , si será valido , pag. ibi. §. 1.
- Testamento* , en qué tiempo será mejor hacerle , pag. 83. n. 3.
- Testador* , como deba explicar sus deudas , pag. 84. num. 4.
- Testamento* , si se puede hacer por Comissario , pag. 85. n. 5.
- Testamento* , si se podrá poner en tabla , ó pergamino , pagin. 86. §. 12.
- Testamento* , quien puede arguirle de inoficioso , pag. 104. Princ. n. 1. y 2. §. 1. 2. y 3.
- Testamento* , à quien sea prohibido hacerle , pag. 87. Princ. n. 1. 2. y 4. y §. 1. 2. 3. 4. y 5.
- Testamento* , si puede hacerle el condenado à muerte por delito , pag. ibi. num. 3.
- Testamento* ultimo , deroga al primero , pag. 102. num. 2.
- Testamento* inoficioso qual se diga , pag. 104. num. 1. y 2.
- Testigos* en testamento , quienes pueden ser , pag. 85. §. 6. pag. 86. §. 7. 8. 9. y 10.
- Testigos* quantos sean menester para los testamentos , pag. 82. §. 1.
- Tesoro* , qué sea? Pag. 64. §. 39.
- Tesoros* son del Rey , p. 65. n. 2.
- Tiempo* para prescribir continua en el testador , y heredero , comprador , y vendedor , pag. 75. §. 12.
- Tutela* , qué sea? Pag. 36. §. 1.
- Tutela* , de quantas maneras sea , pag. ibi. num. 3.
- Tutela* dariva , cede à la Legitima , y èsta à la testamentaria , pag. ibi. num. 3.
- Tutores* , quienes puedan ser , pag. ibi. §. 2.
- Tutor* dado por el padre al hijo emancipado , debe ser confirmado por el Juez , pagin. 37. §. 5.
- Tutor* puede serlo el esclavo , pag. ibi. §. 1.
- Tutor* , para qué tiempo , y cosas se pueda dar , pag. 38. §. 3.
- Tutela* legitima de agnados , qué sea? Pag. ibi. Princ. n. 1. y 2.
- Tutela* de los Patronos , qué sea? Pag. 40. num. 1. y 2.
- Tutela* legitima de padre , qual sea , pag. 41. Princ. n. 1. y 2.
- Tutela* fiduciaria , qué sea? Pag. ibi. Princ. num. 1. y 2.
- Tutor* , que Juez le deba dar , pag. 43. §. 5. num. 1. y 2.
- Tutor* debe dar cuenta en el fin de la Tutela , pag. ibi. §. 7.
- Tutor* , de qué circunstancias deba precaverse para administrar bien la tutela , pag. 44. §. 3. num. 2.
- Tutor* , quando debe interponer su autoridad , pag. 43. Princ. §. 1. y 2.
- Tutela* , quando se acaba , pag. 45. §. 1.
- Tutor* , si debe afianzar , pag. 47. Princ.
- Trebelianica* , qué sea , y que bie-

## Indice de las cosas mas notables.

- bienes se cuenten en ella, pag. 119. num. 6.
- Termino* para probar quanto se conceda, pag. 215. num. 5.
- Tributos* sin facultad Real, ni pueden ponerse, ni continuarse, pag. 74. §. 9. n. 2.
- V
- Venia*, para que sirve? Pag. 241. §. 3.
- Vender*, que sea? Pag. 180. numer. 1. y 2.
- Venda*, quando rompe el arrendamiento, pag. 181. n. 5.
- Vendedor* esta de eviccion a la seguridad de la venta, pag. 183. §. 3.
- Venda* de una cosa a dos distintos, quien sea preferido, pag. 181. num. 5.
- Venda*, quando se perficiona, pag. 180. num. 1. y 2.
- Vestido*, que se hace de agena purpura, de quien sea? Pagin. 61. §. 26.
- Via*, que ancharia ha de tener, pag. 67. num. 3.
- Vino* adulterado, vide pagin. 208. §. 12.
- Voluntad*, quando por si sola baste para transferir el dominio, pag. 65. §. 43. 44. 45. 46. y 47.
- Usufruto*, que sea? Pag. 69. §. 1.
- Usufrutuario*, si tendra el usufruto de las cosas que llevara una avenida al campo del usufruto, pag. 59. num. 3.
- Usufruto*, si se puede arrendar, pag. 69. num. 3.
- Usufruto*, en que cosas se constituya, pag. ibi. §. 2.
- Usufruto*, quando fenece, pag. ibi. §. 3.
- Usufrutuario*, que puede percibir, y que puede hacer, pag. 57. §. 37. y 38.
- Uso*, que sea? Pag. 70. §. 1.
- Usuario*, si puede arrendar el uso, pag. ibi. §. 2.
- Uso* de un esclavo, como deba ser, pag. ibi. §. 3. y 4.
- Usucapion*, que sea? Pag. 71. Princ. num. 1. y 2.
- Usucapir*, quien puede, pag. ibi. num. 4.
- Usucapir* no se puede la cosa hurtada ni el aver del Fisco, pag. 73. §. 2. 8. y 9.

# F I N.











PLEASE DO NOT REMOVE  
CARDS OR SLIPS FROM THIS POCKET

---

UNIVERSITY OF TORONTO LIBRARY

---

H&SS	Justinian I
A	Instituta civil y real...
4023	de Justiniano ed. J. Berni

UTL AT DOWNSVIEW



D RANGE BAY SHLF POS ITEM C  
39 10 09 22 05 007 8